



**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

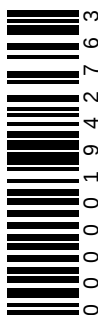
Warszawa, dnia 4 stycznia 2018 r.

Gmina Kędzierzyn-Koźle
ul. Piramowicza 32
47-200 Kędzierzyn-Koźle

DECYZJA DHRT.WWS.6003.8.2017.20

Na podstawie art. 7 ust. 1 – 4 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 2062, dalej „Ustawa”), w związku z art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1257, dalej „Kpa”) oraz w związku z art. 206 ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1907, z późn. zm., dalej „Pt”), po rozpatrzeniu wniosku gminy Kędzierzyn-Koźle (dalej „Gmina”) o uzyskanie zgody Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „Prezes UKE”), na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat:

- I. wyrażam zgodę na świadczenie przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat za pomocą 6 urządzeń dostępowych umożliwiających dostęp do sieci Internet (dalej „hotspoty”), które swoim zasięgiem obejmą wyłącznie miejsca publiczne na terenie Gminy;**
- II. określłam zakres i warunki świadczenia przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat za pomocą hotspotów, o których mowa w punkcie I. w następujący sposób:**
 - 1. obszar, na którym świadczona będzie usługa dostępu do Internetu bez pobierania opłat za pomocą 6 hotspotów, obejmie następujące miejsca publiczne zlokalizowane w Gminie:**
 - a. basen na Osiedlu Azoty,
 - b. Park zabaw na Osiedlu Sławięcice obok ruin zamku,
 - c. Plac zabaw na Osiedlu Miejsce Kłodnickie przy ul. Czajki,
 - d. Plac zabaw na Osiedlu Blachownia przy ul. Zwycięstwa,
 - e. Plac zabaw na Osiedlu Cisowa przy ul. Barbary,
 - f. Skwer przy ul. Wincentego Witosa na Osiedlu Azoty;
 - 2. maksymalna przepływność łączy, dla wysyłania jak i odbierania danych, nie może być wyższa niż 1 Mbit/s;**



3. łączny czas trwania połączenia nie może być dłuższy niż 45 minut w trakcie pojedynczej sesji, przy czym przerwa pomiędzy poszczególnymi sesjami nie może być krótsza niż 15 minut, ograniczenie połączenia dotyczy:
 - a. urządzenia końcowego lub
 - b. użytkownika, jeżeli będzie on rejestrowany;
4. poszczególne hotspoty, pracujące w sieci bezprzewodowej, w zakresie częstotliwości 2,4 i 5 GHz są urządzeniami klasy 1 i na podstawie art. 144 ust. 2 pkt 5 w związku z art. 154 ust. 3 Pt nie wymagają pozwolenia;

Na podstawie art. 206 ust. 2aa w związku z art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt, decyzja podlega natychmiastowemu wykonaniu.

UZASADNIENIE

I. Przebieg postępowania administracyjnego

Wnioskiem z dnia 6 marca 2017 r. (data wpływu do Urzędu Komunikacji Elektronicznej, dalej „UKE”: 10 marca 2017 r.) Gmina wystąpiła do Prezesa UKE o uzyskanie zgody na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat (dalej „Wniosek”).

Prezes UKE, wypełniając dyspozycję art. 61 § 4 Kpa, pismem z dnia 15 marca 2017 r. zawiadomił Gminę o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie uzyskania zgody Prezesa UKE na świadczenie przez nią usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat.

W dniach 19 października – 18 listopada 2017 r. Prezes UKE przeprowadził postępowanie konsultacyjne dotyczące projektu decyzji.

Pismami z dnia 20 października 2017 r. Prezes UKE poinformował Gminę oraz Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej „UOKiK”) o rozpoczętym postępowaniu konsultacyjnym.

W dniu 20 listopada 2017 r. wpłynęło stanowisko Prezesa UOKiK z dnia 15 listopada 2017 r. dotyczące projektu decyzji, w którym wyrażona została pozytywna opinia w zakresie działalności Gminy.

Pismem z dnia 20 listopada 2017 r. Prezes UKE powiadomił Gminę, że zgodnie z art. 10 § 1 Kpa, może zapoznać się z materiałem zgromadzonym w sprawie, a także wypowiedzieć się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Gmina nie skorzystała z przysługującego jej uprawnienia.

II. Informacje przedstawione przez Gminę w postępowaniu

Wnioskiem Gmina zwróciła się do Prezesa UKE o uzyskanie zgody na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat za pomocą 6 hotspotów, które będą zainstalowane wyłącznie w miejscach publicznych na obszarze Gminy.

Maksymalny zasięg każdego z hotspotów będzie wynosił do 80 metrów od lokalizacji wskazanych w pkt II. ust. 1 sentencji decyzji.

Gmina wskazała, że planuje – korzystając wyłącznie ze środków własnych - wybudować infrastrukturę telekomunikacyjną niezbędną do świadczenia usługi bezpłatnego dostępu do Internetu.

Usługa bezpłatnego dostępu do Internetu świadczona będzie przez Gminę w technologii bezprzewodowej, w standardzie WiFi, w zakresie częstotliwości 2,4 i 5 GHz.

III. Stan prawny

Stosownie do art. 206 ust. 1 Pt postępowanie przed Prezesem UKE jest prowadzone na podstawie przepisów Kpa ze zmianami wynikającymi z Pt oraz Ustawy.

W art. 3 ust. 1 Ustawy określone zostały podstawowe rodzaje dopuszczalnej działalności samorządów w sektorze telekomunikacyjnym. Zgodnie z pkt 1 i 2 tego przepisu jednostki samorządu terytorialnego (dalej „JST”) mogą m.in.:

- 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.

W myśl natomiast art. 3 ust. 1 pkt 3 Ustawy, JST w zakresie telekomunikacji mogą 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 Pt,
- c) użytkowników końcowych w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7 Ustawy.

W art. 7 ust. 1 Ustawy ustawodawca wskazał, jako szczególny rodzaj działalności JST w zakresie telekomunikacji, świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat. Podjęcie działalności w zakresie wskazanym w art. 7 ust. 1 Ustawy uzależnione zostało od kilku warunków:

- 1) spełnienia wymagań, o których mowa w art. 3 ust. 2 i 5 oraz art. 6 ust. 1 Ustawy oraz
- 2) uzyskania zgody Prezesa UKE, wydanej w drodze decyzji.

IV. Stanowisko przedstawione w ramach postępowania konsultacyjnego przeprowadzonego w dniach 19 października – 18 listopada 2017 r.

W ramach konsultacji dotyczących projektu decyzji Prezesa UKE wyrażającej zgodę na świadczenie przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat w ramach Projektu (dalej „konsultowany projekt”), stanowisko przedłożył Prezes UOKiK.

Prezes UOKiK w stanowisku z dnia 15 listopada 2017 r. nie zgłosił uwag do konsultowanego projektu. Prezes UOKiK wskazał, że „(...) usługa dostępu do Internetu nie będzie zakłócać rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na obszarze Gminy, przede wszystkim z uwagi na fakt, iż obszar na którym będzie ona świadczona obejmie miejsca publiczne. Usługa ta nie zastąpi zatem komercyjnego dostępu do Internetu z jakiego mieszkańcy

korzystają powszechnie, a jedynie uzupełni tę usługę poprzez możliwość korzystania z niej w miejscach publicznych.”

V. Ocena spełnienia przez Gminę wymagań określonych w art. 3 ust. 2 i 5 oraz art. 6 ust. 1 Ustawy

Po wpłynięciu wniosku JST o udzielenie zgody na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat, Prezes UKE dokonuje oceny, czy:

- 1) JST podjęła uchwałę organu stanowiącego (art. 3 ust. 5 Ustawy);
- 2) działalność, którą ma zamiar rozpocząć JST, będzie wykonywana przy zachowaniu kompatybilności i połączalności z innymi sieciami telekomunikacyjnymi stworzonymi przez podmioty publiczne lub finansowanymi ze środków publicznych w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 2077) oraz przy zagwarantowaniu przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, na zasadach równego traktowania, współkorzystania z infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych oraz dostępu do nich (art. 3 ust. 2 pkt 1 Ustawy);
- 3) na lokalnym rynku telekomunikacyjnym nie jest zaspokojone zapotrzebowanie użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych oraz działalność JST jest proporcjonalna do sytuacji panującej na lokalnym rynku telekomunikacyjnym i niedyskryminująca użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych (art. 6 ust. 1 Ustawy);
- 4) działalność, którą ma zamiar rozpocząć JST, będzie wykonywana w sposób niezakłócający rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na rynkach telekomunikacyjnych (art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy);
- 5) działalność, którą ma zamiar rozpocząć JST, będzie wykonywana w sposób przejrzysty (art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy).

Wskazać przy tym należy, że wspomniana powyżej ocena jest prowadzona w stosunku do Gminy, której jako jedynej, przysługuje przymiot strony postępowania w rozumieniu przepisów Kpa.

1. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 5 Ustawy (podjęcie przez Gminę uchwały w zakresie wykonywania działalności telekomunikacyjnej)

Rada Miasta Kędzierzyn-Koźle, realizując obowiązek wynikający z art. 3 ust. 5 Ustawy, w dniu 26 marca 2015 r. podjęła uchwałę Nr IX/63/15 w sprawie *świadczenia przez Gminę Kędzierzyn-Koźle działalności w zakresie telekomunikacji*.

Kopia ww. uchwały została przedłożona przez Gminę wraz z Wnioskiem.

Podjęcie powołanej powyżej uchwały stanowi wypełnienie ustawowej przesłanki warunkującej wydanie przez Prezesa UKE decyzji, o której mowa w art. 7 ust. 2 Ustawy.

2. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 2 pkt 1 Ustawy (kompatybilność, łączalność, dostęp do sieci oraz infrastruktury)

Hotspot to obszar, na którym zlokalizowane jest urządzenie, najczęściej router, który umożliwia użytkownikom końcowym, posiadającym odpowiednie urządzenia, wyposażone w kartę sieciową standardu IEEE 802.11, podłączenie się i dostęp do zasobów sieci Internet. Za pomocą hotspotu świadczone są określone przez administratora usługi, np.: dostęp do zasobów sieci, udostępnianie połączenia internetowego lub usług opartych na technologii VoIP, czy też usług opartych na technologii WiFi. Podstawowym elementem hotspotu jest AP (ang. Access Point) – punkt dostępu. Hotspot składa się co najmniej z jednego punktu dostępowego¹.

Usługa dostępu do Internetu, która będzie świadczona przez Gminę za pomocą 6 hotspotów, w lokalizacjach wskazanych w pkt II. ust. 1 sentencji decyzji, w technologii bezprzewodowej WiFi o częstotliwości 2,4 i 5 GHz (standard IEEE 802.11 b/g/n). Standard ten gwarantuje, że wymogi dotyczące kompatybilności i łączalności, w zakresie świadczonej przez Gminę usługi, zostaną spełnione.

Odnosząc się do przesłanki zagwarantowania przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, na zasadach równego traktowania, współkorzystania z infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych oraz dostępu do nich, należy zauważyć, iż z uwagi na przedmiot postępowania (usługa świadczona jest za pomocą hotspotów) wymogów dotyczących dostępu do sieci oraz infrastruktury w warstwie dostępowej nie stosuje się.

3. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 6 ust. 1 Ustawy (niezaspokojone zapotrzebowanie użytkowników końcowych na usługi dostępu do Internetu, działalność jest proporcjonalna i niedyskryminująca)

Należy zauważyć, że poprzez działania JST na rynku telekomunikacyjnym może zostać osiągnięta większa penetracja usług szerokopasmowych. Działania te nie powinny wypierać realizowanych, jak i planowanych przedsięwzięć przedsiębiorców.

Usługa bezpłatnego dostępu do Internetu świadczona przez Gminę za pomocą 6 hotspotów podniesie atrakcyjność przestrzeni publicznej i miejsc szczególnie ważnych dla Gminy poprzez zapewnienie okazjonalnego dostępu do Internetu użytkownikom mobilnym w miejscach publicznych – place zabaw, skwer, basen. Usługa ta będzie spełniać jedynie podstawową funkcję, służącą użytkownikom do korzystania z podstawowych możliwości dostępu do Internetu (www, email), nie zaś z zaawansowanych opcji.

Usługa dostępu do Internetu podejmowana przez Gminę nie będzie zakłócać rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na obszarze Gminy, z uwagi na fakt, iż obszar, na którym będzie ona świadczona obejmie miejsca publiczne. Usługa ta nie zastąpi zatem komercyjnego dostępu do Internetu z jakiego mieszkańcy korzystają powszechnie, a jedynie uzupełni tę usługę poprzez możliwość korzystania z niej wewnątrz budynków użyteczności publicznej.

¹ Definicja powyższa została zawarta w Stanowisku Prezesa UKE z dnia 7 października 2015 r., w zakresie świadczenia przez jednostki samorządu terytorialnego usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa, na podstawie art. 7 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych”, dostępne na stronie internetowej UKE pod adresem: https://www.uke.gov.pl/files/?id_plik=20859).

W celu dokonania właściwej oceny stanu lokalnego rynku usług dostępu do Internetu na obszarze Gminy, Prezes UKE wziął pod uwagę zarówno dane przedstawione przez Gminę we Wniosku, jak również będące w jego posiadaniu.

Zgodnie z danymi znanymi Prezesowi UKE z urzędu, na obszarze Gminy na koniec 2016 r. działało 27 przedsiębiorców telekomunikacyjnych, świadczących usługę dostępu do Internetu.

Tabela 1. Przedsiębiorcy telekomunikacyjni świadczący usługi dostępu do sieci Internet na obszarze Gminy (31.12.2016 r.).

Lp.	Przedsiębiorca telekomunikacyjny	Usługa
1	3B Komputer s.c.	100 Mbit/s Fast Ethernet
2	3s S.A.	radiolinia
3	Aplitt S.A.	POTS/ISDN
4	AT&T Global Network Services Polska sp. z o.o.	PDH
5	ATM S.A.	100 Mbit/s Fast Ethernet
6	E-call Polska sp. z o.o.	POTS/ISDN
7	Eko-Plan sp. z o.o.	1 Gigabit Ethernet
8	Marcin Zapotoczny prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Elzappero Net Marcin Zapotoczny	WiFi - 5 GHz
9	Exatel S.A.	1 Gigabit Ethernet, 100 Mbit/s Fast Ethernet, SDH
10	Grupa Azoty Zakłady Azotowe Kędzierzyn S.A.	ADSL2+
11	GTS POLAND sp. z o.o.	100 Mbit/s Fast Ethernet, radiolinia
12	Instytut Ciężkiej Syntezy Organicznej "Blachownia"	100 Mbit/s Fast Ethernet
13	Mateusz Skucik prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Intermatik Mateusz Skucik	100 Mbit/s Fast Ethernet, WiFi - 5 GHz
14	Multimedia Polska S.A.	(EURO)DOCSIS 3.x, POTS/ISDN, UMTS/HSPA/HSPA+/LTE
15	Netia S.A.	100 Mbit/s Fast Ethernet, ADSL, ADSL2, HDSL, HSPA, HSPA+, POTS/ISDN, radiolinia
16	Nordisk Polska sp. z o.o.	CDMA
17	Orange Polska S.A.	ADSL2+, GPON, GPRS/EDGE/CDMA/UMTS/HSPA/HSPA+/DC- HSPA+/LTE, GPRS/EDGE/UMTS/HSPA/HSPA+/DC-HSPA+/LTE, POTS/ISDN, UMTS/HSPA/HSPA+/LTE, VDSL2
18	P4 sp. z o.o.	UMTS/HSPA/HSPA+/LTE
19	Henryk Sadło prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą PHU HeNET Sadło Henryk	FWA, GPON

Lp.	Przedsiębiorca telekomunikacyjny	Usługa
20	Polkomtel sp. z o.o.	HSPA+/LTE
21	SGK Projekt sp. z o.o. sp. k.	1 Gigabit Ethernet
22	Starnet Telecom sp. z o.o.	100 Mbit/s Fast Ethernet
23	Syrion sp. z o.o.	GPON
24	TK Telekom sp. z o.o.	100 Mbit/s Fast Ethernet, ADSL2+, POTS/ISDN
25	T-Mobile Polska S.A.	100 Mbit/s Fast Ethernet, ADSL, radiolinia, SDH, UMTS/HSPA/HSPA+/DC-HSPA+/LTE, UMTS/HSPA/HSPA+/LTE
26	UPC Polska sp. z o.o.	(EURO)DOCSIS 3.x
27	Voice Net sp. z o.o.	ADSL, GPRS/EDGE/CDMA/UMTS/HSPA/HSPA+/LTE, POTS/ISDN

Źródło: UKE na podstawie danych otrzymanych od przedsiębiorców telekomunikacyjnych.

Na koniec 2016 r., na obszarze Gminy, aktywnych było 12 626 łączy z usługą szerokopasmowej transmisji danych (stacjonarnych i mobilnych²), zgodnie z danymi Głównego Urzędu Statystycznego (dalej „GUS”), Gminę zamieszkuje 62 088 mieszkańców³, tworzących 22 017 gospodarstwa domowe⁴.

Prezes UKE uznał, że usługa bezpłatnego dostępu do Internetu, która będzie świadczona przez Gminę w miejscach publicznych powinna zostać ograniczona funkcjonalnie, aby nie powodowała zakłócenia rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym.

Gmina, przedstawiając informacje w zakresie zasad świadczenia bezpłatnej usługi dostępu do Internetu, nie określiła ograniczeń funkcjonalnych dla usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat.

Prezes UKE określił maksymalną przepływność łącza, zgodnie z rekomendacją zawartą w Stanowisku, na poziomie do 1 Mbit/s zarówno dla odbierania, jak i wysyłania danych. Jest to podstawowa prędkość transferu danych, coraz rzadziej już występująca w ofertach operatorów komercyjnych. Nie pozwala ona na korzystanie z zaawansowanych opcji dostępu do Internetu.

Prezes UKE ograniczył czas jednorazowej sesji do 45 minut z przerwą pomiędzy sesjami nie krótszą niż 15 minut, w celu zróżnicowania tej usługi od obecnych usług dostępnych na komercyjnym rynku telekomunikacyjnym. W ocenie Prezesa UKE, przerywane co 45 minut sesje mają na celu zapewnienie, aby bezpłatny Internet był używany okazjonalnie, a nie docelowo, jak ma to miejsce w przypadku Nielimitowanych ofert komercyjnych, dostępnych za określoną opłatę.

Prezes UKE odstąpił od wprowadzenia limitu transferu danych, z uwagi na zakres świadczonej przez Gminę usługi. Sieć składająca się z 6 hotspotów, za pomocą której Gmina

² Dane przekazane przez operatorów sieci mobilnych uwzględniają także klientów korzystających z usług przedpłaconych, o ile udostępnił swoje dane lub operator mógł ich zidentyfikować.

³ Dane GUS: Ludność. Stan i struktura oraz ruch naturalny w przekroju terytorialnym w 2016 r. Stan w dniu 31 XII.

⁴ Uzyskana wartość to iloraz liczby ludności oraz średniej liczebności gospodarstwa domowego (2,82) w 2011 r. wg danych GUS.

zamierza świadczyć usługę, obejmie swoim zasięgiem tylko miejsca publiczne, tj. skwer, basen oraz place zabaw.

W związku z powyższym, ograniczenia ustanowione decyzją spełnią zakładany przez Prezesa UKE cel, tj. usługa ta nie stanowi konkurencji dla dostępnych na lokalnym rynku ofert komercyjnych. Stanowi natomiast zachętę do skorzystania z bardziej zaawansowanych usług komercyjnych, dostępnych na lokalnym rynku telekomunikacyjnym.

Gminna usługa dostępu do Internetu znacznie różni się od ofert komercyjnych pod kątem warunków technicznych. Możliwości gminnej sieci, w zakresie darmowego dostępu do Internetu, są dużo słabsze w odniesieniu do zasięgu i zapewnienia jakości usług komercyjnych, co w głównej mierze spowodowane jest „wolnym” pasmem chronionym, tj. radiowym pasmem nielicencjonowanym oraz ilością użytkowników z niego korzystających. Wobec powyższego, często mogą występować zakłócenia oraz spowolnienia prędkości przesyłu danych, już znacząco ograniczonych, w sposób przedstawiony w decyzji.

4. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy (przejrzystość prowadzonej działalności telekomunikacyjnej)

Odnosząc się do przesłanki „przejrzystości”, zawartej w art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy, należy zauważyć, że jest to pojęcie nieostre, niezdefiniowane ustawowo. Oznacza to, iż treść temu pojęciu nadaje organ orzekający⁵.

W ocenie Prezesa UKE, przez przesłankę „przejrzystości” należy rozumieć stan, w którym potencjalny użytkownik będzie mógł, przy całkowitym zrozumieniu warunków świadczenia usługi dostępu do Internetu, dokonywać świadomego wyboru korzystania z tej usługi, w tym także w zakresie instalacji odpowiedniego, wymaganego sprzętu. Użytkownik usługi dostępu do Internetu ma prawo do pełnej, rzetelnej i prawdziwej informacji na temat warunków na jakich jest ona świadczona. Jednocześnie określone prawa i obowiązki stron, jak również dane dotyczące jakości omawianej usługi, nie mogą wprowadzać w błąd potencjalnego użytkownika.

Gmina spełniła przesłankę przejrzystości, o której mowa w art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy, zawierając niezbędne informacje na temat warunków na jakich świadczona ma być usługa dostępu do Internetu odpowiednio za pomocą 6 hotspotów w *Regulaminie korzystania z usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat za pomocą HotSpot'ów*.

Regulamin należy każdorazowo zaakceptować przed zalogowaniem się do gminnej sieci.

VI. Analiza przesłanek mających wpływ na zakres i warunki świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu (art. 7 ust. 3 Ustawy)

Art. 7 ust. 3 Ustawy zobowiązuje Prezesa UKE do wzięcia pod uwagę przy określaniu zakresu i warunków świadczenia przez JST usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa, następujących przesłanek:

- 1) interesu użytkowników końcowych, w szczególności konieczności przeciwdziałania wykluczeniu cyfrowemu i zapewnienia maksymalnych korzyści w zakresie różnorodności usług telekomunikacyjnych, ich ceny i jakości;

⁵ M. Wyrzykowski, Pojęcie interesu społecznego w prawie administracyjnym, Warszawa 1986

- 2) sytuacji na lokalnym rynku usług, które mają być świadczone;
- 3) tworzenia warunków efektywnego inwestowania w infrastrukturę telekomunikacyjną przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych;
- 4) wymagań, o których mowa w art. 3 ust. 2 Ustawy oraz art. 6 ust. 1 Ustawy.

1. Ocena kryterium interesu użytkowników końcowych (art. 7 ust. 3 pkt 1 Ustawy) oraz analiza sytuacji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym (art. 7 ust. 3 pkt 2 Ustawy)

Przechodząc do oceny kryterium interesu użytkowników końcowych (art. 7 ust. 3 pkt 1 Ustawy) oraz analizując sytuację na lokalnym rynku usług (art. 7 ust. 3 pkt 2 Ustawy), Prezes UKE wskazuje, że na terenie Gminy istnieje:

1. zapotrzebowanie użytkowników końcowych na okazjonalne korzystanie z dostępu do Internetu w miejscach publicznych,
2. zjawisko wykluczenia cyfrowego na terenie Gminy, wśród osób niepełnosprawnych i w trudnej sytuacji materialnej.

Usługa bezpłatnego dostępu do Internetu świadczona przez Gminę za pomocą hotspotów jest skierowana do mieszkańców i turystów przebywających w ich zasięgu, posiadających urządzenia przenośne umożliwiające korzystanie z dostępu do Internetu.

Prezes UKE, określając zakres i warunki świadczenia użytkownikom końcowym usługi bezpłatnego dostępu do Internetu, zobowiązany jest do wzięcia pod uwagę konieczności zapewnienia maksymalnych korzyści w zakresie różnorodności usług telekomunikacyjnych, ich ceny i jakości. Istotnym jest podejmowanie działań, które stymulują rozwój lokalnego rynku telekomunikacyjnego tak, aby konsumenci mieli możliwość wyboru spośród dostępnych ofert przedsiębiorców telekomunikacyjnych takiej, która będzie spełniała ich oczekiwania.

W celu zapewnienia różnorodności i jakości usług dostępu do Internetu na terenie Gminy, Prezes UKE w decyzji postanowił, że:

- 1) maksymalna przepływność łączy dla wysyłania, jak i odbierania danych nie będzie wyższa niż 1 Mbit/s (pkt II. ust. 2 sentencji decyzji);
- 2) łączny czas trwania połączenia będzie nie większy niż 45 minut w trakcie pojedynczej sesji, przy czym przerwa pomiędzy poszczególnymi sesjami nie będzie krótsza niż 15 minut, a ograniczenie połączenia będzie dotyczyć:
 - a. urządzenia końcowego lub
 - b. użytkownika końcowego, jeżeli będzie on zarejestrowany (pkt II. ust. 3 sentencji decyzji).

Wprowadzając powyżej wskazane ograniczenia Prezes UKE wziął pod uwagę, iż na terenie Gminy działa 27 przedsiębiorców telekomunikacyjnych, którzy wykorzystują różne technologie w celu świadczenia publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych. Usługa dostępu do Internetu, która będzie świadczona przez Gminę na opisanych powyżej zasadach, nie będzie zatem stanowić oferty konkurencyjnej do ofert komercyjnych. Wynika to z tego, że dostęp do bezpłatnego Internetu świadczony przez Gminę na warunkach określonych w decyzji, będzie dostępem ograniczonym. Technologie wykorzystywane przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych umożliwiają świadczenie tej usługi użytkownikom

końcowym o jakości lepszej niż ta, jaką zapewnia Gmina. Świadczenie usługi dostępu do Internetu za pomocą hotspotów nie może się równać z możliwościami, jakie dają usługi komercyjne, przede wszystkim w zakresie ich jakości i dostępności.

Określenie maksymalnej przepływności łączy na poziomie 1 Mbit/s wraz z limitem czasu trwania jednorazowej sesji umożliwi użytkownikom końcowym korzystanie z podstawowych aplikacji i usług internetowych, np.: z poczty elektronicznej, w celu kontaktu z instytucjami administracji publicznej. Użytkownicy końcowi nie będą mogli korzystać z usług wymagających wyższego transferu danych, co może skłonić ich do korzystania z ofert komercyjnych.

2. Ocena kryterium efektywnego inwestowania w infrastrukturę telekomunikacyjną przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych (art. 7 ust. 3 pkt 3 Ustawy)

Ustanowione w decyzji preferencyjne warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu nie zagrażają inwestowaniu w infrastrukturę telekomunikacyjną przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych (art. 7 ust. 3 pkt 3 Ustawy).

Świadczona przez Gminę usługa bezpłatnego dostępu do sieci Internet zarówno za pomocą hotspotów, może skłonić przedsiębiorców telekomunikacyjnych do inwestowania w unowocześnienie ich infrastruktury telekomunikacyjnej, aby jak najwięcej użytkowników końcowych mogło korzystać z zaawansowanych technicznie opcji dostępu do Internetu.

Jednocześnie usługa ta powinna pozytywnie wpłynąć na zwiększenie zainteresowania wśród użytkowników końcowych pełnym dostępem do Internetu o lepszej jakości, a w szczególności o wyższej przepływności. Osoby korzystające z bezpłatnego dostępu do Internetu stanowią potencjalną grupę odbiorców ofert komercyjnych.

Bezpłatna usługa dostępu do Internetu świadczona przez Gminę na warunkach określonych w decyzji nie będzie powodowała powstawania barier dla przedsiębiorców telekomunikacyjnych, w zakresie budowania nowej infrastruktury telekomunikacyjnej, czy też modernizacji dotychczasowej infrastruktury.

3. Ocena wymagań, o których mowa w art. 3 ust. 2 Ustawy oraz art. 6 ust. 1 Ustawy

Przy określaniu zakresu i warunków świadczenia przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat Prezes UKE wziął również pod uwagę wymagania, o których mowa w art. 3 ust. 2 Ustawy oraz art. 6 ust. 1 Ustawy.

W wyniku przeprowadzonej analizy sytuacji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym (pkt V ustęp 3 uzasadnienia decyzji) Prezes UKE stwierdził, że przedłożone przez Gminę warunki dotyczące świadczenia bezpłatnej usługi dostępu do Internetu nie będą zakłócać równoprawnej i skutecznej konkurencji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym. Również odstąpienie od określenia w decyzji ograniczeń funkcjonalnych, nie będzie miało na to negatywnego wpływu.

Ustanowione w decyzji warunki świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu, nie będą powodowały, iż zostanie zakłócona równoprawna i skuteczna konkurencja na lokalnym rynku telekomunikacyjnym i są one proporcjonalne do sytuacji panującej na tym rynku.

VII. Określenie przez Prezesa UKE warunków oraz obszaru świadczenia bezpłatnej usługi dostępu do Internetu

Zgodnie z art. 7 ust. 4 Ustawy decyzja Prezesa UKE na świadczenie bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa usługi określa:

- 1) obszar, którego dotyczy działalność,
- 2) maksymalną przepływność łącza,
- 3) warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu, w tym maksymalny czas, po upływie którego następuje zakończenie połączenia.

1. Obszar świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu (art. 7 ust. 4 pkt 1 Ustawy)

Mając na uwadze art. 7 ust. 4 pkt 3 Ustawy, Prezes UKE określił w pkt II. ust. 1 sentencji decyzji obszar, którego dotyczy działalność telekomunikacyjna podejmowana przez Gminę. Obszar ten został określony poprzez odniesienie się do obszaru administracyjnego Gminy, który przedstawiony został na mapach dołączonych do Wniosku. Usługa bezpłatnego dostępu do Internetu świadczona będzie za pomocą 6 hotspotów w promieniu do 80 metrów od lokalizacji wskazanych w pkt II. ust. 1 sentencji decyzji.

Podane powyżej obszary dla hotspotów są wartościami maksymalnymi, bowiem faktyczny zasięg sieci zmniejszony może być przez takie czynniki jak mała moc anteny odbiorczej wykorzystywanej przez użytkownika końcowego, przeszkody terenowe czy ukształtowanie terenu.

Prezes UKE wziął również pod uwagę warunki techniczne funkcjonowania hotspotów. W pkt II. ust. 4 sentencji decyzji zostało wskazane, że poszczególne hotspoty, pracujące w sieci bezprzewodowej, w zakresie częstotliwości 2,4 i 5 GHz są urządzeniami klasy 1 i na podstawie art. 144 ust. 2 pkt 5 w związku z art. 154 ust. 3 Pt nie wymagają pozwolenia radiowego.

2. Warunki świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu (art. 7 ust. 4 pkt 2 i 3 Ustawy)

Zgodnie z art. 7 ust. 4 pkt 2 i 3 Ustawy, Prezes UKE określa w decyzji:

- a) maksymalną przepływność łącza oraz
- b) warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu, w tym maksymalny czas, po upływie którego następuje zakończenie połączenia.

Prezes UKE określił w pkt II. ust. 2 sentencji decyzji maksymalną przepływność łącza, wynoszącą 1 Mbit/s oraz w pkt II. ust. 3 sentencji decyzji maksymalny czas, po którym następuje zakończenie połączenia, wynoszący 45 minut z 15 minutową przerwą pomiędzy poszczególnymi sesjami.

W związku z powyższym, biorąc pod uwagę oferty przedsiębiorców telekomunikacyjnych, które zapewniają dostęp do Internetu niepodlegający powyższym ograniczeniom, bezpłatna usługa dostępu do Internetu świadczona przez Gminę za pomocą 6 hotspotów skierowana jest przede wszystkim do mieszkańców Gminy oraz innych użytkowników końcowych

będących w zasięgu sieci bezprzewodowej, zainteresowanych okazjonalnym dostępem do Internetu.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono, jak w sentencji.

Na podstawie art. 206 ust. 2aa w związku z art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt, decyzja podlega natychmiastowemu wykonaniu.

POUCZENIE

Na podstawie art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt od powyższej decyzji Prezesa UKE przysługuje Stronie odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Zgodnie z art. 479⁵⁸ § 1 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 1822 z późn. zm.) odwołanie wnosi się za pośrednictwem Prezesa UKE w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji.

z up. Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej
Zastępca Dyrektora Departamentu
Hurtowego Rynku Telekomunikacyjnego

Tomasz Bator

Otrzymuje:

Gmina Kędzierzyn-Koźle
ul. Piramowicza 32
47-200 Kędzierzyn-Koźle