



**Opinia do ustawy o zmianie ustawy - Prawo telekomunikacyjne
oraz niektórych innych ustaw
(druk nr 506)**

I. Cel i przedmiot ustawy

Celem ustawy jest doprecyzowanie funkcjonujących procedur oraz instytucji prawa telekomunikacyjnego oraz dostosowanie prawa telekomunikacyjnego do dyrektywy 2006/24/WE z dnia 15 marca 2006 r. w sprawie zatrzymania generowanych lub przetwarzanych danych w związku ze świadczeniem ogólnie dostępnych usług łączności elektronicznej lub udostępniania publicznych sieci łączności. Ponadto ustawa zmienia przepisy prawa w zakresie realizacji przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych obowiązków na rzecz obronności i bezpieczeństwa państwa.

Do najważniejszych zmian przyjętych w przedmiotowej nowelizacji należy m.in.:

- objęcie przepisami ustawy usługi poczty elektronicznej; w dotychczasowym stanie prawnym całość usługi poczty elektronicznej była wyłączona spod regulacji ustawowej,
- rozszerzenie zakresu informacji żądanych od przedsiębiorców telekomunikacyjnych oraz podmiotów, które uzyskały pozwolenie radiowe z jednoczesnym wskazaniem najkrótszego terminu realizacji obowiązku dostarczenia tych informacji,
- przebudowa regulacji dotyczącej analizy rynków właściwych oraz postępowania w sprawie określania rynków właściwych; przepisy te umożliwią stronom postępowania podważenie decyzji Prezesa UKE, także w zakresie określenia rynku właściwego; ponadto uregulowano zagadnienie uchylecia tzw. obowiązków regulacyjnych w

przypadku utraty znaczącej pozycji rynkowej przez przedsiębiorcę telekomunikacyjnego lub przedsiębiorców zajmujących tę pozycję kolektywnie,

- określenie wysokości roszczenia, związanego z ulgą przyznaną abonentowi, w przypadku jednostronnego rozwiązania przez abonenta umowy z jego winy przed upływem terminu, na jaki była zawarta, do kwoty ulgi pomniejszonej o proporcjonalną jej wartość za okres od zawarcia umowy do jej rozwiązania,
- precyzyjne określenie zakresu i formy podawania informacji abonentowi w przypadku zmiany treści umowy i regulaminu świadczenia usług oraz warunków skorzystania z prawa wypowiedzenia umowy w przypadku braku akceptacji dla proponowanych zmian; ponadto przepisy nakazują informować abonenta, korzystającego z wypowiedzenia umowy, o wyłączeniu prawa dostawcy usług do roszczenia odszkodowawczego,
- doprecyzowanie przepisów dotyczących zmian cen świadczonych usług,
- nałożenie na Prezesa UKE obowiązku prowadzenia bazy danych zawierających przenoszone numery w przypadku zmiany dostawcy usług,
- doprecyzowanie zasad ustalania podstawowego pakietu cenowego oraz specjalnego pakietu cenowego dla konsumentów o niskich dochodach i szczególnych potrzebach społecznych w przypadku wyznaczania przedsiębiorcy świadczącego usługę powszechną,
- doprecyzowanie zakresu tajemnicy komunikowania się w sieciach telekomunikacyjnych przez zdefiniowanie nieudanych prób połączeń.

Ustawa nowelizuje także przepisy dotyczące powoływania i odwoływania Prezesa UKE. W obecnym stanie prawnym Prezes UKE powołuje Premier spośród osób zaproponowanych przez KRRiT. Nie istnieją żadne ustawowe przesłanki do odwołania Prezesa UKE i Premier może to uczynić w dowolnym momencie i z jakiegokolwiek przyczyny. Ustalone tak w 2006 r. warunki uznano, w zakresie zapewnienia odpowiedniego stopnia niezależności tego organu regulacyjnego, za niewystarczające. Zgodnie z nowymi przepisami Prezes UKE będzie powoływał Sejm za zgodą Senatu na 5 letnią kadencję. Wniosek o powołanie będzie składał Prezes Rady Ministrów. W ustawie określono także przesłanki odwołania Prezesa UKE przed upływem kadencji.

Ponadto ustawa doprecyzowuje przepisy działu VIII określającego obowiązki na rzecz obronności, bezpieczeństwa państwa oraz bezpieczeństwa i porządku publicznego; w szczególności dookreślono obowiązki przedsiębiorcy w sytuacji szczególnych zagrożeń tj. wystąpienia sytuacji kryzysowych, stanów nadzwyczajnych oraz bezpośredniego zagrożenia

dla infrastruktury przedsiębiorcy. Do tych zadań należy m.in. obowiązek zatrzymywania i przechowywania danych dotyczących wykonywanych połączeń: ustalenia zakończenia sieci, określenia daty i godziny połączenia, rodzaju połączenia oraz lokalizacji urządzenia końcowego. Nowelizowana ustawa umożliwi wykonywanie tych zadań przez kilku przedsiębiorców, a także powierzenie tego zadania innemu przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu na zasadzie outsourcingu usług.

II. Przebieg prac legislacyjnych

Ustawa powstała na podstawie projektu wniesionego przez Radę Ministrów w dniu 30 października 2008 r. W trakcie drugiego czytania wniesiono 30 poprawek, z których część przyjęto. Poprawki te dotyczą m.in.:

- zdefiniowania pojęcia połączenia oraz przekazu telekomunikacyjnego,
- doprecyzowania przepisów określających zakres obowiązku prowadzenia negocjacji w sprawie umowy o dostępie telekomunikacyjnym,
- doprecyzowania zakresu danych zatrzymywanych i przechowywanych przez operatorów publicznej sieci telekomunikacyjnej.

Część składanych poprawek dotyczyła realizacji przez ustawodawcę zasady niezależności regulatora rynku telekomunikacyjnego. Ostatecznie przyjęto poprawkę rezygnującą z, zwartej już w projekcie ustawy, przesłanki odwołania Prezesa UKE – negatywnej oceny jego corocznego sprawozdania.

III. Uwagi szczegółowe

1. W zmianie dotyczącej art. 23 ust. 2 ustawy nowelizowanej nakazuje się zastosować postępowanie konsultacyjne do projektu rozstrzygnięcia, o którym mowa w ust. 1 tego artykułu tj. postanowienia wydawanego w przypadku ustalenia, że na rynku właściwym nie występuje przedsiębiorca telekomunikacyjny o znacznej pozycji rynkowej. Dodawany w tym samym rozdziale art. 25b nakazuje przeprowadzać postępowanie konsultacyjne, w tym zakresie, również w przypadku określenia rynku właściwego odbiegającego od zaleceń Komisji UE. Obowiązek określony w art. 25b, w zakresie art. 23 ust. 1, mieści się całkowicie w obowiązku określonym w art. 23 ust. 2, ponieważ ten ostatni nakazuje obligatoryjne

przeprowadzenie postępowania konsultacyjnego stosunku do wszystkich projektów postanowień.

Propozycja poprawki:

- w art. 1 w pkt 7, w art. 25b skreśla się wyrazy "w art. 23 ust. 1 albo";

2. Zmiana treści przepisów dotyczących postępowania, którego celem jest analiza rynku oraz określenie rynków właściwych spowodowała konieczność uwzględnienia tych zmian w innych przepisach ustawy, w których następuje odesłanie do wcześniej przywołanego postępowania. Zmiany odesłań odnoszących się do art. 23, 24 i 25 ustawy dokonano zbiorczo w art. 1 w pkt 47 i 48 ustawy nowelizującej. Zmiany te jednak wymagają doprecyzowania, z tego powodu że:

- są zbędne – w zakresie art. 39 ust. 1, art. 40 ust. 1 i art. 206 ust. 2b – przepisy te otrzymały nową treść,
- są niewłaściwe – art. 46 ust. 1 (odesłanie do analizy, której nie ma w nowym art. 23), art. 72 ust. 3 (odesłanie do analizy oraz następuje podwójne odesłanie do art. 24), art. 134 (odesłanie do analizy), art. 192 ust. 1 pkt 18 (zmiana odesłania zbyt płytko, przepis ten mówi o art. 23 ust. 3),
- są niewystarczające – brakuje nowelizacji odesłania w art. 72 ust. 3 w zakresie art. 24 i 25 (pozostawione odesłania są nieaktualne).

Propozycja poprawek:

- w art. 1 w pkt 15, w art. 39 ust. 1 i w art. 40 ust. 1 wyrazy "art. 24 pkt 2" zastępuje się wyrazami "art. 24 pkt 2 lit. a";

- w art. 1 po pkt 24 dodaje się pkt 24a w brzmieniu:

"24a) w art. 72 ust. 3 otrzymuje brzmienie:

"3. Kierując się potrzebami abonentów w zakresie wyboru dostawcy usług, Prezes UKE, po przeprowadzeniu zgodnie z art. 21 analizy rynku usług świadczonych w ruchomej publicznej sieci telefonicznej, może w drodze decyzji, o której mowa w art. 24, nałożyć na wyznaczonego operatora o znaczącej pozycji na tym rynku obowiązek realizacji na rzecz abonentów przyłączonych do jego sieci uprawnień, o którym mowa w ust. 1.";

- w art. 1 w pkt 44 w lit. a po wyrazach "w ust. 1" dodaje się dwukropek, pozostałą treść oznacza się jako tiret pierwsze i dodaje się tiret drugie w brzmieniu:

"- w pkt 18 wyrazy "art. 23 ust. 3" zastępuje się wyrazami "art. 23 ust. 1";

- w art. 1 w pkt 47 skreśla wyrazy "art. 39 ust. 1, art. 40 ust. 1,";

- w art. 1 w pkt 48:

a) skreśla się wyrazy "art. 72 ust. 3,", "art. 192 ust. 1 pkt 18, art. 206 ust. 2b",

b) wyrazy "art. 23 i 24" zastępuje się wyrazami "art. 21";

3. W 60a ust. 3 i w art. 61 ust. 6a ustawy nowelizowanej dodano przepisy, które utrzymują prawo dostawcy usług do odszkodowania oraz zwrotu ulg w przypadku skorzystania przez abonenta z prawa do wypowiedzenia umowy z powodu zmiany warunków umowy, regulaminu lub cennika usług - jeżeli zmiany te następują na skutek zmiany przepisów prawa. Przepisy te chronią dostawców usług przed nieuzasadnionym wykorzystaniem przez abonentów obiektywnych okoliczności do wcześniejszego rozwiązania umowy. Należy jednak zaznaczyć, że przepisy te oznaczają przerzucenie ryzyka zmiany prawa na konsumenta. W przypadku zmiany prawa pociągającego za sobą znaczące zwieszenie cen świadczonych usług konsument, który uzna że usługi są dla niego zbyt drogie niż w momencie zawarcia umowy, musi się liczyć z roszczeniem odszkodowawczym dostawcy usług oraz zwrotem ulgi.

4. W art. 64 ust. 3 ustawy nowelizowanej nie dokonano aktualizacji odesłania do nowej treści art. 56.

Propozycja poprawki:

- w art. 1 po pkt 21 dodaje się pkt 21a w brzmieniu:

"21a) w art. 64 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

"5. Świadczenie usługi o podwyższonej opłacie odbywa się na podstawie umowy zawartej w sposób określony w art. 56 ust. 2 zdanie drugie.";

5. W art. 91 zawarto błędne odesłanie do nieistniejącego przepisu art. 81 ust. 3 pkt 1 lit. a.

Propozycja poprawki:

- w art. 1 w pkt 25, w ust. 1 skreśla się wyrazy "lit. a".

Adam Niemczewski
wicedyrektor