

Departament Telekomunikacji
ul. Chalubińskiego 4/6, 00-928 Warszawa
tel. 22 522-50-00; fax 22 522-5045

ŁT3k-075-2/10
Doc.

Wiesław Gołaszewski
Wójt Gminy Płaska
16-326 Płaska

W odpowiedzi na pismo z dnia 2 sierpnia 2010 r. nr OR.0151-2/42/10 (dalej także „pismo”) pragnę przedstawić stanowisko Departamentu Telekomunikacji odnośnie wątpliwości interpretacyjnych dotyczących art. 33 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. *o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych* (Dz. U. z 2010 r., Nr 106, poz. 675), dalej także „ustawa”.

Podstawowe pytanie zawarte w piśmie dotyczy kwestii, czy art. 33 ustawy zwalnia gminę (operatora telekomunikacyjnego) z konieczności uzyskania prawa do dysponowania nieruchomością na cele budowlane lub z uzyskania zgody właściciela nieruchomości na wejście na nieruchomość w związku z prowadzoną inwestycją telekomunikacyjną, polegającą na podwieszeniu na istniejącej trakcji energetycznej kabla światłowodowego.

Na wstępie należy wskazać, iż analogiczna do art. 33 ustawy regulacja obowiązywała przed wejściem w życie ustawy, na gruncie art. 140 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. *Prawo telekomunikacyjne* (Dz. U. z 2004 r. Nr 171, poz. 1800). Zmiany wprowadzone w art. 33 ustawy, mają w szczególności na celu: rozszerzenie katalogu podmiotów uprawnionych o jednostki samorządu terytorialnego, nałożenie nowych obowiązków na zarządców nieruchomości oraz wprowadzenie wskazówki interpretacyjnej dotyczącej racjonalnego korzystania z nieruchomości. Ponadto poprzez dodanie art. 124 ust. 1b

w ustawie z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami (Dz. U. z 2004 r. Nr 261, poz. 2603 z późn. zm.) rozszerzone zostały uprawnienia Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w zakresie postępowania prowadzonego przez starostę, zgodnie z art. 33 ust. 7 ustawy. Jednocześnie należy wyraźnie podkreślić, iż regulacje zawarte w art. 33 ustawy nie stanowią *lex specialis* w stosunku do regulacji zawartych w prawie budowlanym.

Zgodnie z art. 65 pkt 3 ustawy, który wprowadził zmiany w ustawie *Prawo budowlane*, budowa telekomunikacyjnych linii kablowych nie wymaga uzyskania pozwolenia na budowę, natomiast na podstawie art. 30 ust. 2 ustawy *Prawo budowlane* jest objęta jedynie obowiązkiem zgłoszenia o ile nie wymaga przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko lub przeprowadzenia oceny oddziaływania na obszar Natura 2000.

Zgodnie z art. 30 ust. 2 do zgłoszenia dołącza się między innymi oświadczenie, złożone pod rygorem odpowiedzialności karnej, o posiadanym prawie do dysponowania nieruchomością na cele budowlane. Na podstawie art. 3 pkt 11 ustawy *Prawo budowlane* jest nim tytuł prawny wynikający z prawa własności, użytkowania wieczystego, zarządu, ograniczonego prawa rzeczowego albo stosunku zobowiązaniowego, przewidującego uprawnienie do wykonywania robót budowlanych. Art. 33 ust. 1 ustawy nakłada na właściciela, użytkownika wieczystego lub zarządcę nieruchomości obowiązek umożliwienia, m.in. jednostkom samorządu terytorialnego, umieszczenia na nieruchomości obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej (w tym przeprowadzanie nad nieruchomością telekomunikacyjnych linii kablowych), jeśli nie uniemożliwia to racjonalnego korzystania z nieruchomości. Art. 33 ust. 3 ustawy stanowi natomiast, iż warunki korzystania z nieruchomości, ustala się w umowie. Uwzględniając więc przytoczone brzmienie definicji prawa do dysponowania nieruchomością na cele budowlane, pozostaje bez wątpliwości, iż gmina (operator telekomunikacyjny), będąca stroną zawartej w tym trybie umowy (stosunku zobowiązaniowego), posiada przedmiotowe uprawnienie. Jednocześnie na podstawie umowy jednostka samorządu terytorialnego może, bez narażenia się na odpowiedzialność karną, złożyć oświadczenie o posiadanym prawie do dysponowania nieruchomością na cele budowlane.

Odnosząc się do poruszanej w piśmie kwestii uzyskania zgody właściciela nieruchomości na wejście na nieruchomość na podstawie art. 33 ustawy, wskazać należy, iż zgoda właściciela, użytkownika wieczystego lub zarządcy nieruchomości, jest co do zasady wymagana. Powinna ona zostać wyrażona, zgodnie z art. 33 ust. 3 ustawy, w umowie zawartej na piśmie, w terminie 30 dni od dnia wystąpienia przez operatora z wnioskiem

o jej zawarciu, przy czym właściciel, użytkownik wieczysty lub zarządca nieruchomości mogą odmówić jej zawarcia jedynie w przypadku gdyby wynikający z umowy sposób korzystania z nieruchomości, uniemożliwiał racjonalne korzystanie z tej nieruchomości, a w szczególności prowadził do istotnego zmniejszenia jej wartości. W przypadku niezawarcia umowy, możliwe jest wystąpienie, na podstawie art. 33 ust. 7 ustawy, do właściwego starosty z wnioskiem o udzielenie, na podstawie art. 124 i 124a ustawy *o gospodarce nieruchomościami*, zezwolenia na zakładanie i przeprowadzenie na nieruchomości ciągów drenażowych, przewodów i urządzeń służących do przesyłania płynów, pary, gazów i energii elektrycznej oraz urządzeń łączności publicznej i sygnalizacji, a także innych podziemnych, naziemnych lub nadziemnych obiektów i urządzeń niezbędnych do korzystania z tych przewodów i urządzeń.

Ostatnią poruszoną w piśmie wątpliwością jest pytanie czy w świetle art. 33 ustawy, gmina (operator telekomunikacyjny) jest zwolniona z uzyskania pozwoleń i uzgodnień określonych w art. 30 ust. 2 i nast. ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. *Prawo budowlane* (Dz. U. z 2006 r. Nr 156, poz. 1118, z późn. zm.).

Odnosząc się do tej kwestii należy zaznaczyć, iż w piśmie zostało wskazane, że inwestycja ma obejmować budowę linii kablowej, polegającą na podwieszeniu kabla na istniejącej trakecji energetycznej. Nie zostało jednak sprecyzowane czy budowa ta będzie częścią regionalnej sieci szerokopasmowej. (dalej także „RSS”). RSS jest to sieć szerokopasmowa realizowana przez jednostkę samorządu terytorialnego, porozumienie, związek lub stowarzyszenie jednostek samorządu terytorialnego, porozumienie komunalne, fundację, której fundatorem jest jednostka samorządu terytorialnego, spółkę kapitałową lub spółdzielnię z udziałem jednostki samorządu terytorialnego, koncesjodawcę w rozumieniu ustawy z dnia 9 stycznia 2009 r. *o koncesji na roboty budowlane lub usługi* (Dz. U. Nr 19, poz. 101, Nr 157, poz. 1241 i Nr 223, poz. 1778) albo przez partnera prywatnego w rozumieniu ustawy z dnia 19 grudnia 2008 r. *o partnerstwie publiczno-prywatnym* (Dz. U. z 2009 r. Nr 19, poz. 100) w ramach programów operacyjnych.

W związku z powyższym należy rozważyć dwa możliwe stany faktyczne. Po pierwsze, w przypadku gdy przedmiotowa inwestycja nie będzie realizowana jako RSS, wymagane będzie zgłoszenie zamierzenia budowlanego właściwemu organowi administracji publicznej, a także m.in. uzyskanie pozwoleń, uzgodnień i opinii określonych w art. 30 ust. 2 i nast. ustawy *Prawo budowlane*. W tym zakresie ustawa nie przewiduje odstępstw od obowiązków wynikających z ustawy *Prawo budowlane*.

Drugim możliwym stanem faktycznym jest realizacja przedmiotowej inwestycji jako części RSS. Przede wszystkim, należy podkreślić, że pozwolenie na budowę RSS wydaje wojewoda, w zależności od zakresu wniosku, dla całości lub części inwestycji, w szczególności dla poszczególnych odcinków sieci lub linii. Pozwolenie wydawane jest na podstawie przepisów ustawy *Prawo budowlane* z zastrzeżeniem przepisów ustawy. W związku z faktem, iż ustawa nie przewiduje odstępstw od przepisu art. 32 ust. 1 pkt 2 ustawy *Prawo budowlane*, który stanowi, iż pozwolenie na budowę lub rozbiórkę obiektu budowlanego może być wydane po uzyskaniu wymaganych przepisami szczególnymi pozwoleń, uzgodnień lub opinii innych organów, przedmiotowe pozwolenia, uzgodnienia i opinie również będą wymagane.

Podsumowując należy wskazać, iż ustawa nie zwalnia z konieczności uzyskania pozwoleń, uzgodnień i opinii innych organów, zarówno w przypadku realizacji inwestycji jako części RSS jak i inwestycji nie będącej jej częścią.