



Jakub Kulesza
Poseł na Sejm RP

Lublin, dnia 19.12.2022 r.

**Szanowny Pan
Jacek Oko
Prezes
Urzędu Komunikacji Elektronicznej
ul. Giętdowa 7/9
01-211 Warszawa
e-mail: kontakt@uke.gov.pl**

Szanowny Panie Prezesie,

w ostatnich dniach Urząd Komunikacji Elektronicznej ogłosił, że „20 grudnia wystartuje proces konsultacji dokumentacji aukcyjnej na pasmo "C" (3480-3800 MHz)”. Szczegółowe informacje dotyczące tego procesu mają zostać przedstawione przez UKE w najbliższych dniach. Rozpoczęcie przez Urząd Komunikacji Elektronicznej procedury konsultacji aukcji częstotliwości 5G stanowi zaskoczenie dla całej branży, z uwagi na fakt, że dotychczas UKE stało na stanowisku, że zainicjowanie tego procesu możliwe będzie dopiero, kiedy Komitet Stały Rady Ministrów zaakceptuje przepisy zawarte w projekcie ustawy o krajowym systemie cyberbezpieczeństwa (UKSC), co do dnia dzisiejszego nie miało jeszcze miejsca.

Niezależnie od niedawnej zmiany stanowiska ze strony UKE, problemem pozostaje fakt, że UKSC dalej pozostaje wyłącznie projektem zmian w prawie i nie ma waloru obowiązywania. Przecież nawet gdyby przedmiotowy projekt ustawy został przyjęty przez Komitet Stały Rady Ministrów, nie oznaczałoby to zmiany obowiązujących przepisów prawa. Co więcej, do momentu uchwalenia projekt UKSC musiałby przejść jeszcze całą, bardzo długą drogę legislacyjną podczas której mogłoby w jego ramach dochodzić do wielu, często fundamentalnych z punktu widzenia organizacji aukcji częstotliwości 5G, zmian. W związku z tym ogłoszenie organizacji postępowania konsultacyjnego w ciągu najbliższych kilku dni rodzi pytania o to, na podstawie jakich przepisów będą one organizowane, w szczególności w zakresie wymagań bezpieczeństwa. Przypomnieć należy, że zgodnie z art. 7 Konstytucji RP organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa. Prowadzenie postępowania w oparciu o nieobowiązujące jeszcze przepisy będzie działaniem bez podstawy prawnej, czyli bezprawnym, stanowiącym rażące naruszenie przepisu art. 7 Konstytucji RP stanowiącego zasadę praworządności.

Zastosowanie w konsultacjach wymagań opartych na przepisach projektu UKSC rodzi bardzo duże ryzyko zakwestionowania wyników postępowań konsultacyjnych lub samych aukcji przez jej uczestników lub przez inne podmioty, z uwagi na brak jednoznacznej i obowiązującej podstawy prawnej. W przypadku wszystkich dotychczas przeprowadzonych postępowań selekcyjnych, wyniki oraz czynności z nimi związane, były przedmiotem takich skarg. Istnieje więc bardzo duże prawdopodobieństwo, graniczące z pewnością, że podobnie będzie w przypadku tego postępowania aukcyjnego. W konsekwencji działania UKE nie tylko nie przyspieszą całego procesu, ale mogą go wręcz wydłużyć, z uwagi chociażby na fakt, że ewentualne zaskarżenia decyzyjki Prezesa UKE w tym zakresie mogą trafić na drogę sądową.

Zgodnie z art. 118d ust. 4 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne, Dz.U. Nr 171, poz. 1800 ze zm. (dalej „p.t.”), po unieważnieniu aukcji, jeżeli możliwe jest usunięcie naruszeń przepisów prawa, które stanowiły przyczynę unieważnienia aukcji, Prezes UKE przeprowadza czynności niezbędne do usunięcia tych naruszeń. Wydaje się, że w przedmiotowym przypadku, czyli potencjalnego prowadzenia postępowania w oparciu o nieobowiązujące przepisy, wyłącznym możliwym sposobem usunięcia tych naruszeń będzie powtórzenie aukcji w oparciu o obowiązujące przepisy. Zwrócić należy także uwagę, że ewentualna zmiana wyników aukcji będąca konsekwencją unieważnienia aukcji stanowi podstawę wznowienia postępowania w sprawie rezerwacji częstotliwości dokonanej po przeprowadzeniu tej aukcji (art. 118d ust. 7 p.t.).

Konkludując, wydaje się, że w aktualnej sytuacji prawnej UKE ma wyłącznie dwa zgodne z przepisami wyjścia. Po pierwsze może wstrzymać się z jakimikolwiek działaniami związanymi z organizacją aukcji częstotliwości 5G do momentu wejścia w życie przepisów, na podstawie których UKE chce tą aukcję zorganizować. Po drugie UKE może zorganizować aukcje na podstawie przepisów już obowiązujących, czyli np. art. 115 ust. 1 pkt 10 p.t., który jest jedynym przepisem w całej ustawie prawo telekomunikacyjne, który dotyczy wymagań w zakresie bezpieczeństwa w rezerwacji częstotliwości, a także innych przepisów zawartych w aktualnie obowiązującej treści ustawy p.t.

Szanowny Panie Prezesie, proszę o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania:

1. Na podstawie jakich przepisów zorganizowane będą konsultacje dokumentacji aukcyjnej na pasmo "C" (3480-3800 MHz), a także sama aukcja? Czy UKE zamierza oprzeć to postępowanie na aktualnie obowiązujących przepisach ustawy = Prawo telekomunikacyjne, czy na podstawie przepisów zawartych w projekcie UKSC?
2. Czy Prezes UKE nie obawia się, w przypadku wykorzystania w konsultacjach przepisów projektu UKSC, że w razie złożenia wniosku o unieważnienie aukcji z powodu przeprowadzenia jej w oparciu o nieobowiązującego przepisy, Prezes UKE będzie musiał unieważnić aukcje z powodu rażącego naruszenia prawa (prowadzenie postępowania w oparciu o nieobowiązujące przepisy)?
3. Jakie będą konsekwencje w przypadku stwierdzenia nieważności aukcji przez Prezesa UKE lub sąd z powodu prowadzenia konsultacji na podstawie nieobowiązujących

przepisów? Czy oznaczać to będzie konieczność ponownego, przeprowadzenie postępowania aukcyjnego od początku (w tym konsultacji)? Czy w takim przypadku przedsiębiorcom będą przysługiwały roszczenia odszkodowawcze od Skarbu Państwa z tytułu unieważnienia aukcji, np. związane z opóźnieniem komercyjnym świadczenia usług w technologii 5G dla klientów?

4. Czy Prezes UKE określił już wymagania w zakresie bezpieczeństwa o których mówi art. 115 ust. 1 pkt 10 p.t.? Jeżeli tak, to proszę o udostępnienie ich treści.
5. Czy Prezes UKE zasięgnął już opinii Kolegium, o którym mowa w art. 64 ustawy z dnia 5 lipca 2018 r. o krajowym systemie cyberbezpieczeństwa (Dz.U. z 2020 r. poz. 1369 ze zm) w zw. z art. 115 ust. 1 pkt 10 p.t.? Czy Kolegium wydało już opinię w tej sprawie? Jeśli tak to proszę o udostępnienie jej treści.
6. Jeżeli Pan Prezes dopiero zamierza zasięgać opinii Kolegium, to czy będzie jej zasięgał po przyjęciu przez Komitet Stały Rady Ministrów projektu nowelizacji UKSC, ale przed wejściem w życie tych przepisów, czy też dopiero po ich wejściu w życie?

Z wyrazami szacunku

Jakub Kulesza
Posel na Sejm RP

/podpisano elektronicznie/