

KLASA: UP/I-344-03/15-11/618

URBROJ: 376-10-17-12

Zagreb, 24. ožujka 2017.

Na temelju članka 12. stavka 1. točke 11. i članka 28. stavka 6. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13 i 71/14), u postupku utvrđivanja infrastrukturnog operatora i utvrđivanja visine naknade za pravo puta, pokrenutom na zahtjev Općine Cernik, zastupane po odvjetnici Katji Jajaš iz Rijeke, Trg 128. brigade Hrvatske vojske 4, ravnatelj Hrvatske regulatorne agencije za mrežne djelatnosti, donosi



38778769

Zaprimljeno: 28.03.2017

RJEŠENJE

- I. Utvrđuje se da je Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb, infrastrukturni operator za elektroničku komunikacijsku infrastrukturu izgrađenu na nekretninama: k.č. br. 1616, 1642/1, 1661/15, 180, 210/2, 278/1, 335/5, sve k.o. Baćin Dol; k.č. br. 1161, 1282/8, 175, 1792, 1793, 53/1, 55, 769/1, 769/2, 771, 777/1b, 791/1, 791/2, 791/4, 791/6, sve k.o. Banićevac; k.č. br. 1566/1, 1566/2, 1620, 1920, 1938, 2181, 2197, 2239, 2349, 2512, 2513, 2516/2, 2516/3, 2519/1, 2521, 2530/2, 2530/3, 2533, 2535, 2539, 2551, 2553, 2554, 2555, 2556, 2571, 2573, 2581, 2582, 2583, 2584, 2585, 2586, 2594, 2595, 2596, 318, 441/3, 601, 717/1, 800/1, 800/2, sve k.o. Cernik; k.č. br. 410, 693/2, sve k.o. Giletinci; k.č. br. 1439, 1440, 1441, 1444, 1453, 165/1, sve k.o. Opatovac; k.č. br. 2220, 2317, 2318, 2319, 2328, 2351, 2354, 2355, 379, sve k.o. Podvrško; k.č. br. 330/8, 34, 7/7, sve k.o. Šagovina Cernička; k.č. br. 1102/2, 1252/2, 1253/1, 1253/2, 1254, 1255/2, 1260/1, 1261/1, 1267/2, 1273/1, 1331, 1336, 1391, 256/1, 256/2, 824/4, 824/7, 827, 940, sve k.o. Šumetlica; a koje su u vlasništvu, odnosno pod upravom Općine Cernik te se infrastrukturnom operatoru za te nekretnine izdaje potvrda o pravu puta.
- II. Utvrđuje se da visina naknade za pravo puta na nekretninama iz točke I. ovog rješenja iznosi 50.019,13 kuna godišnje.
- III. Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb, kao infrastrukturni operator, obavezan je Općini Cernik u roku od 30 (trideset) dana od zaprimanja ovog rješenja i potvrde o pravu puta početi plaćati utvrđenu naknadu iz točke II ovog rješenja.
- IV. Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb, dužan je u roku od 30 dana dostaviti Hrvatskoj regulatornoj agenciji za mrežne djelatnosti dokaz o uplati naknade za pravo puta koja je utvrđena točkom II. predmetnog rješenja.

Obrazloženje

Hrvatska regulatorna agencija za mrežne djelatnosti (dalje: HAKOM) zaprimila je 28. prosinca 2015. zahtjev Općine Cernik, kao vlasnika, korisnika te upravitelja dobra na nekretninama na njegovom području, kojim se od Hrvatskog Telekom d.d. (dalje: HT) kao infrastrukturnog operatora traži isplata s osnove naknade za pravo puta za elektroničku komunikacijsku mrežu, elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i drugu povezanu opremu (dalje: EKI) sagrađenu na tim nekretninama.

HAKOM je postupajući sukladno članku 28. stavku 4. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13 i 71/14; dalje: ZEK) pokrenuo postupak utvrđivanja infrastrukturnog operatora za elektroničku komunikacijsku infrastrukturu koja je sagrađena na navedenim nekretninama te izdavanje potvrde o pravu puta, slijedom čega je infrastrukturni operator obavezan plaćati utvrđenu naknadu za pravo puta.

S tim u vezi, inspektor elektroničkih komunikacija je 13. siječnja 2016. donio rješenje, Klasa: UP/I-344-03/15-11/618, Urbroj: 376-10/KČ-16-2 (HP) kojim je HT-u naložio da se pisanom izjavom očituje da li posjeduje izgrađenu EKI na administrativnom području podnositelja zahtjeva te da li je za istu infrastrukturni operator. Nadalje, ako jest infrastrukturni operator, HT-u je naloženo da u roku od 75 (sedamdeset pet) dana dostavi kompletni geodetski elaborat na katastarskim podlogama za cjelokupnu EKI na administrativnom području Općine Cernik, te da dostavi popunjenu Tablicu 1 (obrazac u elektroničkom obliku) iz Pravilnika o potvrdi i naknadi za pravo puta (NN br. 152/11 i 151/14; dalje: Pravilnik) pogodnu za unos u aplikaciju za izdavanje potvrde o pravu puta za svaku zemljišnu i katastarsku česticu koja je u vlasništvu Općine Cernik ili se nalazi pod njegovom upravom, te da dostavi kompletan geodetski elaborat za pravo puta u tiskanom obliku, nadalje da dostavi izvatke iz zemljišnih knjiga za predmetne katastarske čestice te da dostavi uporabnu dozvolu ili dozvole ako ih posjeduje, ako nema uporabnu dozvolu onda je dužno dostaviti ovjerenu izjavu ovlaštenog predstavnika da se trgovačko društvo koristi predmetnom infrastrukturom bez sudskog spora s upraviteljem općeg dobra ili vlasnikom nekretnine na kojoj je izgrađena predmetna infrastruktura u razdoblju od najmanje tri godine od početka njezine uporabe te da dostavi dokaz da je izgradio predmetnu infrastrukturu, a sve navedeno pod prijetnjom novčane kazne u iznosu od 50.000,00 kuna.

Dana 20. siječnja 2016. HT je dostavio očitovanje u kojem navodi kako je, sukladno točki 1. rješenja HAKOM-a, utvrdio da je infrastrukturni operator za postavljenu EKI na cijelom administrativnom području Općine Cernik te da se istom koristi, te je tom prilikom dostavio podatke o odgovornoj osobi za postupanje po predmetnom rješenju.

Nadalje, 30. ožujka 2016. Općina Cernik dostavlja dopis HT-u kojim ga obavještava da mu zabranjuje pravo pristupa na sve nekretnine koju su u vlasništvu ili pod upravom Općine Cernik s obzirom da postoji jasna indicija da HT odugovlači s pregovorima oko reguliranja međusobnih odnosa.

HT je 1. travnja 2016. dostavio prijedlog Ugovora o osnivanju prava služnosti na javnim površinama kojima je vlasnik ili kojima upravlja Općina Cernik radi korištenja i održavanja svoje EKI te je dostavio kompletni geodetski elaborat na katastarski podlogama sukladno točki 3. rješenja od 13. siječnja 2016., a priložio je i pisano očitovanje vezano uz točku 4. rješenja i dostavio je tablicu s popisom svih katastarskih čestica na području Općine Cernik kako je to traženo u točki 5. rješenja.

Dana 17. studenog 2016. HAKOM je zaprimio dopis punomoćnika Općine Cernik, kojim isti zahtjeva utvrđivanje infrastrukturnog operatora i visine naknade za pravo puta sukladno odredbama članka 5. Pravilnika.

Postupajući po zahtjevu punomoćnika Općine Cernik, HAKOM je 22. studenog 2016. donio zaključak kojim je HT-u naloženo da u roku od 30 dana dostavi kompletni geodetski elaborat na katastarskim podlogama, u digitalnom obliku, (vektORIZIRANI digitalni katastarski plan) za cjelokupnu elektroničku komunikacijsku infrastrukturu na administrativnom području Općine

Cernik, te da dostavi popunjenu Tablicu 1 (obrazac u elektroničkom obliku) iz Pravilnika, pogodnu za unos u aplikaciju za izdavanje potvrde o pravu puta za svaku zemljišnu i katastarsku česticu koja je u vlasništvu Općine Cernik ili se nalazi pod njegovom upravom, te da dostavi kompletan geodetski elaborat za pravo puta u tiskanom obliku, nadalje da dostavi izvatke iz zemljišnih knjiga za predmetne katastarske čestice te da dostavi uporabnu dozvolu ili dozvole ako ih posjeduje, ako nema uporabnu dozvolu onda je dužno dostaviti ovjerenu izjavu ovlaštenog predstavnika da se trgovačko društvo koristi predmetnom infrastrukturom bez sudskog spora s upraviteljem općeg dobra ili vlasnikom nekretnine na kojoj je izgrađena predmetna infrastruktura u razdoblju od najmanje tri godine od početka njezine uporabe te da dostavi dokaz da je izgradio predmetnu infrastrukturu.

Dana 01. prosinca 2016. HT je postupajući po predmetnom zaključku izjavio da je infrastrukturni operator za postavljenu elektroničku komunikacijsku mrežu, elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i drugu povezanu opremu na cijelom administrativnom području Općine Cernik te da se istom koristi, te je tom prilikom dostavio podatke o odgovornoj osobi za postupanje po predmetnom rješenju.

Dana 15. prosinca 2016. HT je dostavio geodetski elaborat katastra vodova za cjelokupnu EKI, za trase kabela u zemlji bez kabelske kanalizacije i trase nadzemnih kabela na cijelom administrativnom području Općine Cernik te potvrdu da je isti predan u nadležni ured, Tablicu 1, izvatke iz zemljišnih knjiga, izjavu o korištenju elektroničko komunikacijske infrastrukture tri godine bez sudskog spora s upraviteljem općeg dobra ili vlasnicima nekretnina i dokaz o tome da se predmetna infrastruktura nalazi u poslovnim knjigama HT-a i da je sastavni dio temeljnog kapitala.

Punomoćnik Općine Cernik je 9. ožujka 2017. dostavio očitovanje vezano za Tablicu I te je identificirao i naznačio sve nekretnine koje su u njegovom vlasništvu i kojima upravlja a na kojima je izgrađena HT-ova EKI. HT nije osporavao Tablicu 1.

Nakon gore opisanih radnji te na temelju prikupljenih podataka, u spisu predmeta i općepoznatih činjenica utvrđuje se sljedeće.

Sukladno člancima 4., 5. i 12. stavku 1. točka 6. i 11. ZEK-a, u nadležnosti HAKOM-a je utvrđivanje infrastrukturnog operatora na općem dobru i nekretninama drugih osoba te utvrđivanje visine naknade za pravo puta, utvrđivanje obveza operatorima, kao i osiguravanje održavanja cjelovitosti i sigurnosti javnih komunikacijskih mreža kao djelatnosti od interesa Republike Hrvatske.

Člankom 28. ZEK-a, uređeno je korištenje općeg dobra i nekretnina drugih na temelju prava puta. Smatra se da infrastrukturni operator ima pravo puta ako je izgradio EKI na općem dobru ili na nekretninama u vlasništvu, između ostalog i jedinica lokalne i područne (regionalne) samouprave te u tom slučaju HAKOM izdaje potvrdu o pravu puta infrastrukturnom operatoru, u skladu s Pravilnikom.

Infrastrukturni operator obavezan je plaćati upravitelju općeg dobra ili vlasniku nekretnine naknadu za pravo puta, a upravitelj općeg dobra ili vlasnik nekretnine obavezan je infrastrukturnom operatoru omogućiti ostvarivanje prava puta.

Upravitelj općeg dobra ili vlasnik nekretnine može od HAKOM-a tražiti utvrđivanje infrastrukturnog operatora za elektroničku komunikacijsku infrastrukturu koja je izgrađena na

općem dobru ili na nekretninama iz članka 27. stavka 1. ZEK-a te utvrđivanje visine naknade za pravo puta.

Sukladno odredbi članka 5. Pravilnika, kada upravitelj općeg dobra ili vlasnik nekretnine pokrene postupak utvrđivanja infrastrukturnog operatora, isti ima pravo odabrati hoće li se visina naknade za pravo puta odrediti prema vrstama nekretnine ili u prosječnom iznosu naknade.

U ovom predmetu nesporno je utvrđeno kako je HT infrastrukturni operator na nekretninama koje se nalaze na administrativnom području Općine Cernik. U odnosu na predmetne nekretnine, potrebno je reći kako je HAKOM prilikom utvrđivanja iznosa naknade za pravo puta uzeo u obzir nekretnine za koje je u zemljišnim knjigama upisano pravo vlasništva predmetne Općine te pojedine nekretnine (npr. upisane kao opće dobro, opće dobro u općoj uporabi) za koje u zemljišnim knjigama nije izričito upisano pravo vlasništva ili pravo upravljanja predmetne Općine, već je predmetna Općina na istima stekla navedena prava putem pojedinih zakonskih odredbi.

U prilog ispravnosti takve odluke govore sljedeće zakonske odredbe: prvenstveno odredbe Zakona o vlasništvu i drugim stvarnim pravima (NN br. 91/96, 68/98, 137/99, 22/00, 129/00, 114/01, 79/06, 141/06, 146/08, 38/09, 153/09, 143/12 i 152/14; dalje: ZV), Zakona o zemljišnim knjigama (NN br. 91/96, 68/98, 137/99, 114/01, 100/04, 107/07, 152/08, 126/10, 55/13 i 60/13; dalje: ZZK), Zakona o lokalnoj samoupravi i upravi (NN br. 90/92), Zakona o cestama (NN br. 84/11, 22/13, 54/13, 148/13, 92/14) i podredno imajući u vidu Zakon o komunalnom gospodarstvu (NN br. 36/95, 70/97, 128/99, 57/00, 129/00, 59/01, 26/03, 82/04, 110/04, 178/04, 38/09, 79/09, 153/09, 49/11, 84/11, 90/11, 144/12, 94/13, 153/13, 147/14, 36/15).

Konkretno radi se o odredbama ZC-a vezano uz problematiku nerazvrstanih cesta, podredno o odredbi čl. 3 ZKG kojim je jedinicama lokalne samouprave povjereno upravljanje određenim javnim površinama kao što su javno zelene površine, pješačke staze, pješačke zone, trgovi, parkovi, igrališta, javno prometne površine i dijelovi cesta koje prolaze kroz naselje, a nisu razvrstane ceste. Dužnost poznavanja izvanknjižnog stanja postoji ako je ono uspostavljeno na temelju samog zakona i od HT-a se očekuje da poznaje propise RH. U konkretnom slučaju, to se pravilo odnosi na nekretnine koje su po sili zakona prenesene u vlasništvo jedinice lokalne samouprave, premda ona nije u zemljišnoj knjizi upisana kao vlasnik.

Nadalje radi se o odredbi članka čl. 87. Zakona o lokalnoj samoupravi i upravi prema kojem su općine preuzele nekretnine dotadašnjih općina čiji su sljedbenici, nadalje o odredbi članka 360. ZV prema kojem je pravo upravljanja, odnosno korištenja i raspolaganja na stvarima u društvenom vlasništvu postalo pretvorbom nositelja toga prava, pravo vlasništva one osobe koja je pretvorbom postala sveopći pravni slijednik dotadašnjeg nositelja prava upravljanja, odnosno korištenja i raspolaganja na toj stvari. Stoga u slučajevima u kojima se u zemljišnoj knjizi nađu upisi društvenog vlasništva s upisanim pravom korištenja za korist prednika današnje općine, iste treba smatrati upisima vlasništva sukladno st. 4. članka 360. ZV-a.

Nadalje, vezano uz pojmove javnih dobara, javnih dobara u općoj uporabi, javna dobra u javnoj uporabi, uzeta je u obzir odredba čl. 23. st. 5. ZZK u vezi s odredbom članka 35. st. 8. ZV-a, prema kojima je jedinica lokalne samouprave vlasnik nekretnina koje leže na njezinom području, a u zemljišnim knjigama upisane su kao javno dobro, javno dobro u općoj uporabi, javno dobro u javnoj uporabi, ako u odnosu na te nekretnine nije kao vlasnik upisana Republika Hrvatska.

Potrebno je također istaknuti kako je popis nekretnina koje su vlasništvo Općine Cernik i kojima upravlja Općina Cernik nesporan budući se isti temelji na geodetskom elaboratu kojeg je izradio HT i kojega ne spore stranke.

Nadalje, potrebno je naglasiti kako je HAKOM prilikom odlučivanja o predmetnoj stvari, posebno vodio računa o činjenici kako je jedna od njegovih temeljnih regulatornih zadaća, a kako to proizlazi iz članka 4., i 5. stavka 4. točke 6. ZEK-a, osiguranje održavanja cjelovitosti i sigurnosti javnih komunikacijskih mreža.

Sukladno članku 2. stavku 1. točki. 47. ZEK-a, pravo puta je pravo pristupa, postavljanja, korištenja, popravljanja i održavanja elektroničke komunikacijske mreže i elektroničke komunikacijske infrastrukture i druge povezane opreme, što obuhvaća i kabelsku kanalizaciju, kao i druga s tim povezana prava koja čine teret na nekretnini na kojoj je izgrađena elektronička komunikacijska infrastruktura i druga povezana oprema. Dakle, ako HT nema osiguran fizički pristup svojoj EKI onda ne može niti postavljati, koristiti, popravljati i održavati svoju elektroničku komunikacijsku mrežu i elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i drugu povezanu opremu (EKI) čime se ugrožava cjelovitost i sigurnost javnih komunikacijskih mreža. Također, HT ne može ispunjavati obveze iz članka 25. i drugih odredbi koje se odnose na sigurnost i cjelovitost mreže, kao što su obveze iz članka 99. ZEK-a i pripadajućeg Pravilnika o načinu i rokovima provedbe mjera zaštite sigurnosti i cjelovitosti mreža i usluga (NN br. 109/12, 33/13-ispravak, 126/13 i 67/16). Međutim, ne samo da HT ne može izvršavati svoje zakonske obveze nego su i drugi operatori elektroničkih komunikacija spriječeni služiti se istom elektroničkom komunikacijskom infrastrukturom za svoje potrebe.

U tom smislu infrastrukturni operator i ostali operatori korisnici moraju imati mogućnost nesmetanog pristupa EKI. Budući da jedinice lokalne samouprave imaju u vlasništvu ili upravljaju javno zelenim površinama, pješačkim stazama, pješačkim zonama, trgovima, parkovima, igralištima, javno prometnim površinama i dijelovima cesta koje prolaze kroz naselje, a nisu razvrstane ceste, nekretninama koje su u zemljišnoj knjizi upisane kao društveno vlasništvo, javno dobro-cesta ili putevi, društveno vlasništvo u općoj upotrebi (javno dobro), općenarodna imovina, jasno je da samo one mogu infrastrukturnom operatoru osigurati nesmetani pristup EKI koja se tamo nalazi.

ZEK i Pravilnik dopuštaju da se odnos infrastrukturnog operatora i upravitelja općeg dobra uredi mimo instituta prava puta iz članka 28. Međutim, ako to nije moguće, tada je u interesu pravne sigurnosti i interesa Republike Hrvatske (članak 4. ZEK-a i članka 5. stavka 4.) te odnose urediti unutar instituta prava puta. Tada HAKOM, sukladno članku 28. stavku 4. ZEK-a i u vezi s člankom 5. stavkom 1. Pravilnika, kao javnopravno tijelo, prema svojoj nadležnosti iz članka 12. stavka 1. točke 11. ZEK-a i zahtjevu Općine Cernik utvrđuje infrastrukturnog operatora na administrativnom području grada te odlučuje o pravima i obvezama stranaka u tom postupku i javnom interesu cjelokupne djelatnosti elektroničkih komunikacija u RH, odnosno o obvezi HT-a da kao infrastrukturni operator plaća naknadu za pravo puta Općini Cernik koja je vlasnik nekretnina, pri čemu je obveza HT-a plaćati naknadu, a pravo Općine primiti naknadu i omogućiti infrastrukturnom operatoru (HT-u) ostvarivanje prava puta.

Na taj način infrastrukturnom operatoru se omogućuje ostvarivanje prava puta, što uključuje nesmetan pristup i zaštitu njegove EKI, a upravitelj općeg dobra ima pravo na odgovarajuću naknadu.

Prema odredbi članka 29. stavka 1. ZEK-a, za pravo puta na općem dobru i na nekretninama iz članka 27. stavka 1. ZEK-a plaća se naknada na temelju izdane potvrde o pravu puta iz članka 28. ZEK-a.

Nadalje, prema odredbi članka 4. stavka 3. Pravilnika, infrastrukturni operator je obavezan vlasniku nekretnine, odnosno upravitelju općeg dobra dostaviti presliku potvrde o pravu puta i izvadak iz Tablice 1 koji se na njega odnosi u roku od trideset od 30 (trideset) dana od zaprimanja potvrde te početi plaćati naknadu utvrđenu u Tablici 1. Obveza plaćanja se računa od dana izdavanja potvrde o pravu puta.

Prilikom postupanja i rješavanje po zahtjevu Općine Cernik, HAKOM je obavezan i ovlašten rješavati upravnu stvar imajući u vidu javni interes i utjecaj rješenja na interese krajnjih korisnika usluga te djelovanja ostalih operatora korisnika na administrativnom području Općine Cernik.

Slijedom navedenog proizlazi kako je HT nesporno infrastrukturni operator na nekretninama koje su u vlasništvu Općine Cernik, a koje su navedene u ovom rješenju. Budući je u konkretnom slučaju, Općina Cernik u skladu s odredbom članka 5. stavka 1. Pravilnika, odabrao utvrđivanje visine naknade po pojedinačnim naknadama za svaku kategoriju nekretnine, to je iznos naknade iz točke 2. utvrđen tako što su zbrojene sve pojedinačne naknade koje su definirane člankom 7. stavkom 1. Pravilnika, sukladno kategorizaciji nekretnina iz članka 6. stavka 2. Pravilnika.

Sukladno članku 29. stavku 1. ZEK-a i članku 4. stavku 3. Pravilnika, HT je obavezan Općini Cernik plaćati utvrđenu naknadu iz točke II izreke, u roku 30 dana od zaprimanja ovog rješenja i potvrde o pravu puta. Obveza plaćanja se računa od dana izdavanja potvrde o pravu puta.

Potvrda o pravu puta i Tablica su sastavni dio ovog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU:

Protiv ovog rješenja nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor, što ne odgađa provedbu rješenja. Upravni spor može se pokrenuti podnošenjem tužbe Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske u roku 30 dana od dana primitka ovog rješenja.



Dostaviti:

1. Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, 10110 Zagreb, osobnom dostavom
2. Općini Cernik, po punomoćniku odvjetnici Katji Jajaš, Trg 128. brigade Hrvatske vojske 4, 51000 Rijeka – poštom s povratnicom
3. U spis