

KLASA: UP/I-344-03/18-11/590

URBROJ: 376-10-18-6

Zagreb, 4. rujan 2018.

Na temelju članka 12. stavka 1. točke 11., članka 17. stavka 3. i članka 28. stavka 6. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13, 71/14, 72/17) i članka 100. stavka 2. Zakona o općem upravnom postupku (NN br. 47/09) u postupku utvrđivanja infrastrukturnog operatora za elektroničku komunikacijsku infrastrukturu koja je izgrađena na nekretninama u vlasništvu Općine Janjina i utvrđivanja visine naknade za pravo puta, pokrenutom na zahtjev Općine Janjina, Janjina 111, 20246 Janjina, zastupane po xx, odvjetnici iz Rijeke, Hrvatska regulatorna agencija za mrežne djelatnosti, 4. rujna 2018. donijela je

DJELOMIČNO RJEŠENJE

- I. Utvrđuje se da je Hrvatski Telekom d.d., Zagreb, Roberta Frangeša Mihanovića 9 (dalje: HT), infrastrukturni operator i ima pravo puta na nekretninama koje se na dan donošenja ovog djelomičnog rješenja nalaze u vlasništvu/suvlasništvu Općine Janjina prema evidenciji Općinskog suda u Dubrovniku, Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik dostupnoj na Zajedničkom informacijskom sustavu zemljišnih knjiga i katastra - javnoj aplikaciji, na kojim nekretninama HT ima izgrađenu elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i drugu povezanu opremu prema podacima o EKI navedenim u Elaboratu za pravo puta podzemne i nadzemne EKI, JLS Janjina, br. 11/2018 (dalje: Elaborat), a koje nekretnine koristi za pristup, postavljanje, korištenje, popravljavanje i održavanje svoje EKI. Elaborat je u dijelu o količini, vrsti i prostornom položaju EKI, sastavni dio ovog rješenja.
- II. Količinu i vrstu EKI iz točke I. i II. ovog djelomičnog rješenja čine trase kabelaške kanalizacije te trase elektroničkih komunikacijskih vodova u zemlji i nadzemnih elektroničkih komunikacijskih vodova navedene u Elaboratu.
- III. Utvrđuje se godišnja naknada za pravo puta za korištenje nekretnina iz točke I. ovog djelomičnog rješenja prema površini zemljišta na kojem se nalazi EKI sukladno podacima navedenim u Elaboratu i vrsti zemljišta navedenoj u evidenciji Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik ili podredno Odjelu za katastar nekretnina Dubrovnik, dostupnoj na Zajedničkom informacijskom sustavu zemljišnih knjiga i katastra - javnoj aplikaciji, uz primjenu iznosa naknada i načina obračuna određenima u članku 6. i 7. stavcima 1., 2., 3. i 4. Pravilnika o potvrdi i naknadi o pravo puta (NN br. 152/11, 151/14 i 95/17).
- IV. Utvrđuje se da Općina Janjina ima pravo na godišnju naknadu za pravo puta iz ovog djelomičnog rješenja od 14. svibnja 2018., odnosno od dana uknjižbe prava vlasništva/suvlasništva na nekretninama iz točke I. u korist Općine Janjina ukoliko je ista nastupila nakon 14. svibnja 2018., prema evidenciji Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik dostupnoj na Zajedničkom informacijskom sustavu zemljišnih knjiga i katastra - javnoj aplikaciji.

- V. Obvezuje se HT u roku od 8 dana od primitka ovog djelomičnog rješenja napraviti obračun godišnje naknade za pravo puta temeljem parametara iz ovog djelomičnog rješenja te obračun sa svim podacima koji su primijenjeni dostaviti HAKOM-u i Općini Janjina.
- VI. Obvezuje se HT u roku od 10 dana od primitka ovog djelomičnog rješenja platiti Općini Janjina naknadu za pravo puta iz ovog djelomičnog rješenja za prvu godinu. Svaka sljedeća godišnja naknada za pravo puta se plaća u roku od 8 dana po isteku razdoblja za koje je naknada plaćena.
- VII. Obvezuje se Općina Janjina omogućiti HT-u ostvarivanje prava puta na nekretninama iz točke I. ovog rješenja.

Obrazloženje

HT je nastavno na zahtjev Općine Janjina (dalje: Općina) od 14. svibnja 2018. za utvrđivanjem infrastrukturnog operatora i visine naknade za pravo puta te temeljem Zaključka Hrvatske regulatorne agencije za mrežne djelatnosti (dalje: HAKOM), u prethodnom postupku (KLASA: UP/I-344-03/18-11/168, URBROJ: 376-10-18-2, od 30. siječnja 2018.), dostavio očitovanje da je infrastrukturni operator za izgrađenu elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i drugu povezanu opremu (dalje: EKI) na administrativnom području Općine, te Elaborat za pravo puta broj 11/2018 i geodetski elaborat za katastar vodova za cjelokupnu EKI na administrativnom području Općine. Također, dostavljeni su Ugovor o partnerskom odnosu u šticeњу distributivne telekomunikacijske kanalizacije (DTK) i Ugovor o osnivanju prava služnosti javnih površina br. 1/2008 (KLASA: 340-01/08-01/11, URBROJ: 2117-06-08-01 od 6. listopada 2008. kojim su Općina i HT uredili svoje odnose.

U zahtjevu od 09. svibnja 2018. Općina navodi da je otkazala oba navedena ugovora 16. travnja 2018. te temeljem članka 45. Zakona o općem upravnom postupku (NN br. 47/09; dalje: ZUP) i članka 28. stavka 6. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13, 71/14, 72/17; dalje: ZEK), kao vlasnik nekretnina, podnosi zahtjev da se utvrdi infrastrukturni operator i visina naknade za pravo puta. Uz zahtjev, Općina je dostavila povijesne vlasničke listove, Tablicu 1 HAKOM Janjina JLS s upisanim nekretninama koje su u vlasništvu Općine, podatke za uplatu, Izjavu o otkazu Ugovora o partnerskom odnosu u šticeњу distributivne telekomunikacijske kanalizacije (DTK) i pravu korištenja javnih površina i Ugovora o osnivanju prava služnosti javnih površina 1/2008 i dokaz o uručenju obavijesti HT-u.

U očitovanju od 16. svibnja 2018. HT obavještava kako je Općina s HT-om sklopila Ugovor o osnivanju prava služnosti 2008. te predlaže da se donese rješenje o obustavi upravnog postupka. U odnosu na ostale dokaze, naročito na dokaz o otkazu navedenih ugovora temeljem članka 212. Zakona o obveznim odnosima (NN 35/05, 41/08, 125/11, 78/15, 29/18; dalje: ZOO), HT se nije očitovao.

HAKOM je temeljem prikupljenih podataka u ovom upravnom postupku, u postupku KLASA: UP/I-344-03/18-11/168, i javno dostupnih evidencija, utvrdio kako slijedi.

Općina zahtjeva upravno postupanje temeljem članka 28. stavka 6. ZEK-a u odnosu na nekretnine koje su u njezinom vlasništvu. Stoga je u ovom postupku bilo odlučno utvrditi je li HT na administrativnom području Općine infrastrukturni operator, količinu i vrstu EKI koju ima na

predmetnom području, visinu naknade za pravo puta koju je obvezan plaćati Općini kao vlasniku nekretnina na kojima se nalazi EKI te datum od kojeg teče obveza plaćanja naknade za pravo puta.

HT je infrastrukturni operator na području Općine

Temeljem članka 28. ZEK-a smatra se da infrastrukturni operator ima pravo puta ako je izgradio EKI na općem dobru ili na nekretninama iz članka 27. stavka 1. ZEK-a, uz ispunjavanje bilo kojeg od sljedećih uvjeta:

-da posjeduje uporabnu dozvolu izdanu na svoje ime ili na ime svojih univerzalnih ili pojedinačnih pravnih prednika,

– da se koristi elektroničkom komunikacijskom infrastrukturom i drugom povezanom opremom bez sudskog spora s upraviteljem općeg dobra ili vlasnikom nekretnine na kojoj je izgrađena ta infrastruktura, u razdoblju od najmanje tri godine od početka njezina korištenja.

Da je HT infrastrukturni operator na administrativnom području Općine proizlazi iz izjave HT-a broj 531/2018 od 5. veljače 2018. o korištenju EKI tri godine bez sudskog spora s vlasnikom nekretnina na administrativnom području Općine, kao i izvoda iz poslovnih knjiga od 14.2.2018. da se predmetna EKI nalazi u poslovnim knjigama HT-a i da je sastavni dio bilance temeljnog kapitala. Navedene dokumente Općina nije osporila. Dakle, nesporno je utvrđeno da HT ima pravo puta na administrativnom području Općine na kojem se nalazi njegova EKI, jer navedeno pravo proizlazi iz članka 28. stavka 1. ZEK-a.

Nadalje, člancima 27. – 29. ZEK-a regulirana su prava operatora javnih komunikacijskih mreža da kao infrastrukturni operatori na cijelom području Republike Hrvatske imaju pravo izgradnje, održavanja, razvoja i korištenja elektroničke komunikacijske mreže i infrastrukture na općem dobru, na nekretninama u vlasništvu Republike Hrvatske i jedinica lokalne i područne (regionalne) samouprave te na nekretninama u vlasništvu drugih pravnih i fizičkih osoba, u skladu s odredbama ZEK-a i posebnim propisima. Dakle, pravo puta na administrativnom području Općine na kojem se nalazi EKI HT-a nesporno postoji u korist HT-a, iz čega proizlazi da i naknada za pravo puta nesporno pripada vlasnicima nekretnina.

Općina je pokretanjem postupka pred HAKOM-om jasno izrazila volju da joj se rješenjem odredi naknada za pravo puta na nekretninama u njenom vlasništvu.

Količina i vrsta EKI HT-a

Količina, vrsta i prostorni položaj EKI HT-a na administrativnom području Općine pa tako i na nekretninama u vlasništvu Općine nije sporna među strankama te ista proizlazi iz Elaborata za pravo puta podzemne i nadzemne EKI, JLS Janjina, br. 11/2018 koji dokument je u dijelu koji se odnosi na podatke o elektroničkoj komunikacijskoj infrastrukturi i drugoj povezanoj opremi, nesporan među strankama. U navedenom dokumentu, za cjelokupnu EKI (za trase kabelske kanalizacije, trase kabela u zemlji bez kabelske kanalizacije i trase nadzemnih kabela) vidljiv je prostorni položaj EKI-a na cijelom administrativnom području Općine, pa tako i na nekretninama u vlasništvu Općine, kao i vrsta i količina EKI po svakoj pojedinoj katastarskoj čestici.

Vlasništvo Općine na katastarskim česticama na kojima se nalazi EKI HT-a

Obveza je infrastrukturnog operatora za kojeg se pretpostavlja da ima EKI koju je ranije izgradio i koju koristi u smislu članka 28. ZEK-a, dostaviti podatke o istoj, a podatke o vlasništvu nekretnina na kojima se nalazi EKI, moguće je utvrđivati tek nakon što su poznati točni podatci o vrsti i količini EKI i njenom prostornom položaju na svakoj pojedinoj katastarskoj čestici, sukladno članku 5. stavku 2. Pravilnika o potvrdi i naknadi o pravu puta (NN 152/11, 151/14, 95/17, dalje: Pravilnik). Naime, bez podataka od strane infrastrukturnog operatora o izgrađenoj EKI na određenom području, s detaljnim podacima o vrsti, količini i prostornom položaju EKI na svakoj pojedinoj katastarskoj čestici, Općini je nemoguće ostvarivati pravo na naknadu za pravo puta u ovom postupku, obzirom da ne postoji javno dostupna evidencija o EKI, niti je ista dostupna na drugi način.

Stoga je u ovom postupku bilo potrebno najprije utvrditi podatke o vrsti, količini i prostornom položaju EKI HT-a, a tek potom vlasništvo podnositelja zahtjeva na nekretninama na kojima se nalazi navedena infrastruktura. Podatci o vlasništvu nekretnina Općine javno su dostupni uvidom u evidenciju o nekretninama i vlasništvu koju vodi Zemljišnoknjižni odjel Dubrovnik na internetskim stranicama Ministarstva pravosuđa i Državne geodetske uprave - na Zajedničkom informacijskom sustavu zemljišnih knjiga i katastra - javnoj aplikaciji, <https://oss.uredjenazemlja.hr.>, uzimajući u obzir podatke o EKI po svakoj pojedinoj katastarskoj čestici, kako je navedeno u Elaboratu.

Nadalje, imajući u vidu činjenicu da su od trenutka od kojeg teče pravo na naknadu za pravo puta do dana donošenja djelomičnog rješenja, moguće promjene zemljišno knjižnog stanja (podataka o nekretnini i o vlasništvu), HAKOM je smatrao opravdanim podatke o nekretnini i vlasništvu vezati uz javno dostupnu evidenciju Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik dostupnu na internetskim stranicama Ministarstva pravosuđa i Državne geodetske uprave, na dan donošenja ovog djelomičnog rješenja, ne navodeći u izreci zasebno podatke o katastarskim česticama. Time se izbjegava mogućnost pogrešaka, a izrada konačnog obračuna prepušta se infrastrukturnom operatoru temeljem točno određenih i nespornih parametara o vrsti, količini i prostornom položaju njegove EKI koji se povezuju s točno određenim i nespornim podacima o vlasništvu Općine na predmetnim nekretninama, prema javnoj evidenciji Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik. Stoga je HAKOM odredio da se pri izradi konačnog obračuna godišnje naknade za pravo puta uzima vrsta, količina i prostorni položaj EKI prema Elaboratu i zemljišnoknjižnom stanju vlasništva nekretnina u korist Općine na dan donošenja ovog djelomičnog rješenja.

Pravo na naknadu za pravo puta Općina ima u onim suvlasničkim udjelima koji su navedeni u evidenciji zemljišne knjige Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik, a ako udjeli nisu određeni uzima se da su jednaki, temeljem članka 36. stavka 2. Zakona o vlasništvu i drugim stvarnim pravima (NN 91/96, 68/98, 137/99, 22/00, 73/00, 129/00, 114/01, 79/06, 141/06, 146/08, 38/09, 153/09, 143/12, 152/14).

Datum od kojeg teče pravo na naknadu za pravo puta

Zahtjev Općine podnesen je 14. svibnja 2018. Općina je Izjavom o otkazu Ugovora o partnerskom odnosu u šticeanju distributivne telekomunikacijske kanalizacije (DTK) i pravu korištenja javnih površina i Ugovora o osnivanju prava služnosti javnih površina 1/2008, temeljem članka 212. ZOO-a, otkazala navedene ugovore, a koju izjavu je HT zaprimio 26. travnja 2018. U izjavi Općina ističe kako se Općina ne smatra vezana ugovorima od dana dostava izjave HT-u te da u trenutku otkaza ugovora nema dospelih obveza između Općine i HT-a.

Činjenicu otkaza navedenih ugovora HT nije osporio u ovom upravnom postupku niti je bilo kojom radnjom ili očitovanjem doveo u dvojbu istinitost priložene Izjave o otkazu navedenih ugovora.

U ovom upravnom postupku HAKOM je utvrdio da su temeljem čl. 212. st. 1. i 3. ZOO-a predmetni ugovori otkazani, da odnosi među strankama nisu više uređeni, stoga je HT u obvezi plaćati Općini naknadu za pravo puta od dana podnošenja zahtjeva, od 14. svibnja 2018., sukladno članku 5. stavku 4. Pravilnika. Budući da u trenutku podnošenja zahtjeva HAKOM-u odnosi Općine i HT-a nisu uređeni u pogledu korištenja nekretnina Općine, kao i u trenutku donošenja ovog djelomičnog rješenja, da su predmetni ugovori otkazani to ne postoje odredbe koje onemogućavaju da HAKOM ove odnose uredi u ovom upravnom postupku sukladno odredbama članka 28. stavka 6. ZEK-a i sukladno stavu Visokog upravnog suda Republike Hrvatske UsII-351/17-7 i UsII-130/17 od 6. rujna 2017.

S druge strane, postojanje prava puta u smislu ZEK-a je teret na nekretnini (pravo pristupa, postavljanja, korištenja, popravljanja i održavanja elektroničke komunikacijske mreže i elektroničke komunikacijske infrastrukture i druge povezane opreme što obuhvaća i kablsku kanalizaciju, kao i druga s tim povezana prava koja čine teret na nekretnini na kojoj je izgrađena elektronička komunikacijska infrastruktura i druga povezana oprema, čl. 2. st.1. točka 52. ZEK-a) koji nastaje izravnom primjenom pravne norme na činjenično stanje. Obzirom da je HAKOM u ovom postupku utvrdio da HT ima pravo puta na području Općine Janjina jer je izgradio EKI na nekretninama u vlasništvu Općine, uz ispunjavanje uvjeta iz članka 28. st. 1. ZEK-a. Za nekretnine za koje iz službene evidencije koju vodi Zemljišnoknjižni odjel Dubrovnik proizlazi da je Općina na njima uknjižila pravo vlasništva, a do dana donošenja ovog rješenja, naknada teče od dana uknjižbe prava vlasništva/suvlasništva na predmetnoj nekretnini u korist Općine, a prema podacima koji su javno dostupni uvidom u povijesne zemljišnoknjižne izvratke Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik.

Visina naknade za pravo puta

Visina naknade za pravo puta je utvrđena imajući u obzir količinu, vrstu i prostorni položaj EKI na svakoj pojedinoj katastarskoj čestici prema podacima koje je HT dostavio u Elaboratu te vrsti i površini zemljišta koje se koriste za pristup, postavljanje, korištenje, popravljanje i održavanje EKI, a prema službenoj evidenciji Zemljišnoknjižnog odjela Dubrovnik ili podredno Odjela za katastar nekretnina Dubrovnik, primjenjujući iznose naknada prema vrsti nekretnine i način obračuna, kako je navedeno u članku 6. i 7. stavcima 1., 2., 3. i 4. Pravilnika.

Godišnja naknada prema vrsti nekretnine definirana je člankom 7. stavkom 1. Pravilnika, sukladno kategorizaciji nekretnina iz članka 6. stavka 2. Pravilnika, a prema vrsti zemljišta. Ukupni iznos naknade za prvu godinu se plaća u roku određenom točkom VI. rješenja. Sukladno točki V. ovog rješenja HT mora dostaviti detaljan obračun sa podacima koji su primijenjeni, a prilikom obračuna potrebno je koristiti Tablicu 1, Dodatak 2 Pravilnika.

U odnosu na preostale čestice na kojima se nalazi HT-ova EKI, za koje je HT u Elaboratu naveo da se nalaze na administrativnom području Općine, obzirom da vlasništvo Općine na istima ne proizlazi iz zemljišno knjižnog stanja prema evidenciji koju vodi Zemljišnoknjižni odjel Dubrovnik, poradi utvrđivanja izvanknjižnog vlasništva Općine na tim nekretninama naknadno će se provesti ispitni postupak i analizirati dokazi dostavljeni HAKOM-u.

Slijedom svega navedenoga, HAKOM je temeljem članka 28. stavka 6. ZEK-a i članka 100. stavka 1. ZUP-a, riješio kao u izreci ovog djelomičnog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU:

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

RAVNATELJ

mr.sc. Miran Gosta

Dostaviti:

1. Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, 10110 Zagreb, osobnom dostavom
2. Odvjetnički ured xx, 51000 Rijeka - poštom s povratnicom
3. U spis