

Sk. 1431.75.2022

informacja.publiczna@kike.pl

RE: Informacja publiczna

Do panfil@gniewkowo.com.pl Kopiuj sekretarz@gniewkowo.com.pl



7.10.2022 15:40



Dzień dobry,

w związku z pismem z dnia 7 września 2022 r. dot. odmowy udzielenia informacji publicznej w zakresie pkt 1-3 wniosku o udostępnienie tej informacji, przedstawiam stanowisko KIKE.

Przypominam, że we wniosku o udzielenie informacji, zwrócono się do Państwa z prośbą o udzielenie informacji publicznej dotyczącej:

1. przedsiębiorców telekomunikacyjnych w rozumieniu ustawy z dnia 16 lipca 2014 r. Prawo telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 576 z późn. zm.), będących adresatami obowiązujących decyzji administracyjnych, zezwalających na zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia urządzeń infrastruktury technicznej w postaci infrastruktury telekomunikacyjnej, wydanych przez tutejszy organ do dnia 31 grudnia 2021 r. na podstawie art. 40 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1376 z późn. zm.) – poprzez wskazanie ich nazw lub firm;
2. **wysokości opłaty rocznej**, jaką byli zobowiązani uiścić przedsiębiorcy telekomunikacyjni, o których mowa w pkt 1, za 2022 rok z góry, tj. do dnia 15 stycznia 2022 roku, na podstawie obowiązujących decyzji administracyjnych wydanych przez tutejszy organ na podstawie art. 40 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1376 z późn. zm.) – dla każdego z ww. przedsiębiorców z osobna;
3. **łącznej wysokości należnego za 2022 rok dla tutejszej gminy podatku od nieruchomości** w części dotyczącej budowli lub ich części, związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej, o którym mowa w art. 2 ust. 1 pkt 3) ustawy z 12 stycznia 1991 roku o opłatach i podatkach lokalnych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1170 z późn. zm.), a wynikającej z deklaracji złożonych przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych, o których mowa w pkt 1, na podstawie art. 6 ust. 9 powołanej ustawy lub wydanych wobec nich decyzji administracyjnych zgodnie z art. 6 ust. 7 w związku z art. 6 ust. 6 ustawy o opłatach i podatkach lokalnych.

Jako podstawę odmowy, tut. Organ wskazał, iż nie posiada bazy danych umożliwiającej wyszczególnienie żądanych informacji dotyczącej grupy przedsiębiorców, do której odnosi się w/w wniosek.

W tym miejscu wskazuję, iż stanowisko tut. Organu jest nieprawidłowe – wbrew twierdzeniu tut. Organu, są Państwo w posiadaniu wnioskowanych informacji.

Zaznaczam również, że w piśmie z dnia 7 września 2022 r. nie kwestionowali Państwo, że żądane informacje stanowią informację publiczną w rozumieniu przepisów o dostępie do informacji publicznej. **Oznacza to, że wniosek dotyczył informacji publicznej, a zatem istnieje obowiązek jej udostępnienia.**

W zakresie pkt 1-2 jesteście Państwo w posiadaniu informacji publicznej objętej wnioskiem. Jak wynika z art. 40 ust. 1 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. (Dz.U. z 2022 r. poz. 1693) ustawy o drogach publicznych (dalej: UDP), zajęcie pasa drogowego na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg, wymaga zezwolenia zarządcy drogi, wydanego w drodze decyzji administracyjnej. **Z kolei art. 19 ust. 2 UDP stanowi, iż zarządcą dróg gminnych jest wójt (burmistrz/prezydent miasta), a zatem tut. Organ.**

Skoro tut. Organ jako zarządca dróg gminnych wydaje decyzje administracyjne zezwalające na zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia w nim infrastruktury telekomunikacyjnej, to w oczywisty sposób tut. Organ posiada wiedzę odnośnie do adresatów tych decyzji oraz wysokości opłaty rocznej za zajęcie pasa drogowego, jaką zobowiązani byli uiścić przedsiębiorcy telekomunikacyjni, którym decyzje te zostały wydane.

Fakt nie prowadzenia przez Państwa ewidencji/bazy danych umożliwiających wyszczególnienie żądanych

informacji, nie zwalnia Państwa z obowiązku udzielenia informacji publicznej, na wniosek uprawnionego podmiotu.

Dodatkowo, zwracam uwagę na fakt, iż umieszczenie infrastruktury telekomunikacyjnej w pasie drogowym odbywa się na podstawie zezwolenia wydawanego w formie decyzji administracyjnej, wydawanego w trybie określonym w art. 40 UDP. Co ważne, w orzecznictwie podkreśla się, że decyzja administracyjna jest dokumentem urzędowym w rozumieniu art. 6 ust. 2 UDP, zawiera bowiem treść oświadczenia woli, utrwaloną i podpisaną przez funkcjonariusza publicznego (zob. wyrok NSA z dnia 14 czerwca 2012 r., I OSK 609/12, wyrok WSA w Rzeszowie z dnia 11 grudnia 2013 r., sygn. akt: II SAB/Rz 102/13). **Treść decyzji administracyjnej stanowi zatem informację publiczną, którą jesteście Państwo zobowiązani udostępnić na wniosek uprawnionego podmiotu.**

W decyzjach administracyjnych wydanych na podstawie art. 40 ust. 1 UDP wskazuje się rodzaj infrastruktury, której decyzja dotyczy, szerokość zajęcia pasa drogowego oraz wysokość stawki opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego pobieranej za każdy rok umieszczenia urządzenia w pasie drogowym. Warto zaznaczyć, że od kilku lat w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej stawki maksymalne opłaty są niższe, zatem informacja ta jest jeszcze łatwiejsza do wyodrębnienia.

Okoliczności te powinny Państwu ułatwić identyfikację decyzji administracyjnych, zezwalających na zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia urządzeń infrastruktury technicznej w postaci infrastruktury telekomunikacyjnej przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych oraz wysokości należnych opłat za to zajęcie.

Także w zakresie pkt 3 wniosku, wskazuję iż Organ wykonawczy gminy ma informacje wynikające z deklaracji podatkowych dotyczących podatków lokalnych, tj. podatku od nieruchomości, składanych przez przedsiębiorców. Innym organom podobne deklaracje nie są przedkładane.

Faktem jest, że przedsiębiorcy, składając deklaracje podatkowe nie dokonują wskazania rodzaju prowadzonej przez siebie działalności gospodarczej, jednak możliwe jest odnalezienie deklaracji składanych przez konkretne podmioty. Wniosek w pkt 3 obejmował udostępnienie informacji dotyczącej wyrażnie określonej grupy przedsiębiorców, tj. podmiotów, o których mowa w pkt 1 wniosku, czyli przedsiębiorców telekomunikacyjnych będących adresatami obowiązujących decyzji administracyjnych, zezwalających na zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia urządzeń infrastruktury technicznej w postaci infrastruktury telekomunikacyjnej, wydanych przez tutejszy Organ do dnia 31 grudnia 2021 r. Oznacza to, że aby móc udzielić odpowiedzi na pkt 3 wniosku, konieczne było wcześniejsze udzielenie odpowiedzi na pkt 1 wniosku.

Innymi słowy, w przypadku udzielenia odpowiedzi na pkt 1 wniosku, możliwym będzie odnalezienie deklaracji podatkowych składanych przez te podmioty, które zostały wskazane w odpowiedzi na zapytanie wskazane w tym punkcie. **Nie można zatem twierdzić, że tutejszy Organ nie jest w posiadaniu żądanej informacji.** Jak słusznie wskazał Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 25 września 2020 r., sygn. akt: I OSK 302/20, *zwolnienie się z obowiązków nałożonych przepisami u.d.i.p w przypadku powoływania się na fakt nieposiadania wnioskowanej informacji publicznej polegać powinno po pierwsze - na złożeniu przez podmiot zobowiązany wobec wnioskodawcy jasnego oświadczenia o nieposiadaniu takich dokumentów, a po drugie - na uwiarygodnieniu tego faktu.* Skoro zatem dane o przedsiębiorcach, którzy otrzymali decyzje zezwalające na zajęcie pasa drogowego, wysokość należnej opłaty za to zajęcie oraz wysokości podatku znajdują się w dokumentacji tutejszego Organu, bez wątpienia istnieje możliwość ich wskazania, a w konsekwencji uznać należy, że są one w Państwa posiadaniu. Tut. Organ nie wskazał bowiem, iż w ogóle nie wydano w/w decyzji, jak i nie odprowadzono podatku, o którym mowa w pkt 3 wniosku. Tut. Organ twierdzi jedynie, iż nie prowadzeni ewidencji/bazy danych umożliwiających wyszczególnienie żądanych informacji. Tym samy, twierdzenia o braku posiadania żądanej przez KIKE informacji, nie są wiarygodne.

Nieuprawnione jest zatem stanowisko, że dany organ nie posiada danej informacji, jeśli istnieje ona w posiadanych przez niego dokumentach i wystarczy jedynie jej odnalezienie (przekształcenia informacji). Adresat wniosku nie posiada danej informacji tylko wtedy, gdyby musiał zwrócić się do innego podmiotu o przekazanie danych żądanych wnioskiem, a taka sytuacja nie ma miejsca w omawianym przypadku.

Nadmieniam również, że – jak wskazano we wniosku – wyodrębnienie przedsiębiorców telekomunikacyjnych nastąpić może poprzez sprawdzenie wpisu danego przedsiębiorcy w Rejestrze Przedsiębiorców Telekomunikacyjnych. Oznacza to, że jest możliwe ustalenie, które decyzje czy też deklaracje dotyczą przedsiębiorców telekomunikacyjnych a co za tym idzie – które decyzje dotyczą zezwolenia na zajęcie pasów drogowych w celu umieszczenia urządzeń infrastruktury technicznej w postaci infrastruktury

telekomunikacyjnej oraz które deklaracje dotyczą budowli lub ich części, związanych z prowadzeniem działalności telekomunikacyjnej.

Ponadto, zgodnie z ugruntowanym poglądem doktryny, obowiązek udostępnienia informacji publicznej dotyczy także informacji, która w chwili złożenia wniosku w zasadzie nie istnieje w kształcie objętym wnioskiem i wymaga podjęcia przez organ działań polegających na przekształceniu informacji, w tym odnalezieniu odpowiednich informacji.

Podsumowując, brak jest podstaw do odmowy udostępnienia informacji publicznej określonej w pkt 1-3 wniosku, złożonego do tutejszego Organu.

Wobec powyższego, ponownie zwracam się z wnioskiem o udostępnienie informacji publicznej określonej w pkt 1-3 wniosku, który został skierowany do tutejszego Organu.

Nadmieniam, że odmowa udostępnienia informacji publicznej może nastąpić wyłącznie w formie decyzji administracyjnej, a przyczyny odmowy są ściśle określone w przepisach prawa. W związku z tym brak udzielenia informacji publicznej będzie równoznaczny z beczynnością tutejszego Organu, co będzie wiązało się z możliwością wniesienia skargi administracyjnej, w tym nałożeniem grzywny.

Z poważaniem,
Karol Skupień
Prezes KIKE

Krajowa Izba Komunikacji Ethernetowej
tel. +48 783 905 366
02-013 Warszawa, ul. Lindleya 16/ 306
KRS 0000316678 Regon 141637225
NIP 9512270210

From: Marek <panfil@gniewkowo.com.pl>
Sent: Thursday, September 8, 2022 9:23 AM
To: informacja.publiczna@kike.pl
Cc: sekretarz@gniewkowo.com.pl
Subject: Informacja publiczna

Dzień dobry.

W nawiązaniu do złożonego przez Państwa wniosku o udostępnienie informacji publicznej, w załączniku przesyłam skan odpowiedzi.

Łączę wyrazy szacunku

Marek Panfil
Pracownik Administracyjny

T: (52)354 30 25 | E: panfil@gniewkowo.com.pl | W: www.gniewkowo.com.pl



Urząd Miejski

ul. 17 Stycznia 11, 88-140 Gniewkowo

Telefon: (52) 354 30 08 | Fax: (52) 354 30 37

-
- image001.jpg (13 KB)