

KLASA: UP/I-344-03/18-11/954

URBROJ: 376-05-3-19-15

Zagreb, 9. travnja 2019.

Na temelju članka 12. stavka 1. točke 11., članka 28. stavka 6. i članka 29. stavak 1. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13, 71/14 i 72/17) te članka 96. Zakona o općem upravnom postupku (NN br. 47/09) u postupku utvrđivanja infrastrukturnog operatora i utvrđivanja visine naknade za pravo puta na županijskim i lokalnim cestama Međimurske županije, povodom zahtjeva Županijske uprave za ceste Međimurske županije, koju zastupa Danko Mandić, odvjetnik iz Čakovca, Ljudevita Gaja 17, Hrvatska regulatorna agencija za mrežne djelatnosti donijela je

RJEŠENJE

- I. Utvrđuje se da je Hrvatski Telekom d.d., Zagreb, Roberta Frangeša Mihanovića 9 (dalje: HT), infrastrukturni operator i ima pravo puta na županijskim i lokalnim cestama na području Međimurske županije navedenim u Odluci o razvrstavanju javnih cesta (NN br. 103/17 i 17/18) Ministarstva mora, prometa i infrastrukture koja je sastavni dio ovog rješenja, koje ceste se nalaze u vlasništvu Republike Hrvatske i pod upravljanjem Županijske uprave za ceste Međimurske županije, a na kojim cestama HT ima izgrađenu elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i drugu povezanu opremu (dalje: EKI) prema podacima o EKI navedenim u Elaboratu za pravo puta broj 229/2018 (dalje: Elaborat), 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. ovog 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 rješenja prema površini zemljišta na kojem se nalazi EKI sukladno podacima navedenim u Elaboratu uz primjenu iznosa i načina obračuna određenog u članku 6. i 7. stavcima 2), 3) i 4) Pravilnika o potvrdi i naknadi o pravu puta (NN br. 152/11, 151/14 i 95/17).
- IV. Županijska uprava za ceste Međimurske županije ima pravo na godišnju naknadu za pravo puta iz ovog rješenja od 12. prosinca 2018.
- V. Obvezuje se HT u roku od 8 (osam) dana od primitka ovog rješenja napraviti obračun godišnje naknade za pravo puta temeljem parametara iz ovog rješenja te obračun sa svim podacima koji su primijenjeni, dostaviti HAKOM-u i Županijskoj upravi za ceste Međimurske županije.
- VI. Obvezuje se HT u roku 10 (deset) dana od primitka ovog rješenja platiti Županijskoj upravi za ceste Međimurske županije naknadu za pravo puta za prvu godinu. Svaka sljedeća godišnja

naknada za pravo puta se plaća u roku od 8 (osam) dana po isteku razdoblja za koje je naknada plaćena.

- VII. Obvezuje se Županijska uprava za ceste Međimurske županije omogućiti HT-u ostvarivanje prava puta na nekretninama iz točke I. ovog rješenja.

Obrazloženje

Hrvatska regulatorna agencija za mrežne djelatnosti (dalje: HAKOM) zaprimila je 16. studenog 2018. zahtjev Županijske uprave za ceste Međimurske županije (dalje: ŽUC), kojim se traži utvrđivanje infrastrukturnog operatora na nekretninama koje su u vlasništvu Republike Hrvatske i pod upravljanjem ŽUC-a i utvrđivanje visine naknade za pravo puta, na kojim nekretninama HT ima položenu svoju elektroničku komunikacijsku infrastrukturu i povezanu opremu (dalje: EKI). ŽUC je 4. prosinca 2018. dostavio Izjavu o otkazu Ugovora br. T45-226/09 o korištenju cestovnog zemljišta županijskih i lokalnih cesta na području Međimurske županije od 30.11.2009. i Ugovora br. F4.1-155/13 o osnivanju prava služnosti na županijskim i lokalnim cestama na području Međimurske županije od 26.06.2013. te 10. prosinca 2018. povratnicu da je HT zaprimio otkaz navedenih ugovora.

HAKOM je zaključkom od 4. prosinca 2018. naložio HT-u da se očituje posjeduje li izgrađenu EKI na dijelu cestovnog zemljišta na svim županijskim i lokalnim cestama u vlasništvu RH kojima upravlja ŽUC i je li za predmetnu EKI infrastrukturni operator, da dostavi kompletni geodetski elaborat na katastarskim podlogama, u digitalnom obliku, (vektORIZIRANI digitalni katastarski plan) za cjelokupnu EKI na svim županijskim i lokalnim cestama kojima upravlja ŽUC.

HT se 12. prosinca 2018. očitovao da je infrastrukturni operator za postavljenu EKI na javnim cestama kojima upravlja ŽUC te je 4. siječnja 2019. dostavio na znanje HAKOM-u da je zaprimio od ŽUC-a Izjavu o otkazu predmetnih ugovora o služnosti te da prigovaraju takvom postupanju ŽUC-a.

8. veljače 2019. HT je dostavio i CD sa geodetskim elaboratom na katastarskim podlogama za EKI koju ima postavljenu na svim županijskim i lokalnim cestama kojima upravlja ŽUC i tablice s popisom svih katastarskih čestica na nekretninama koje su u vlasništvu RH, a pod upravljanjem ŽUC-a, a na kojima HT ima postavljenu EKI, elektroničku komunikacijsku mrežu i drugu povezanu opremu s podacima o predmetnim katastarskim česticama te količinama postavljene komunikacijske infrastrukture na istima. HT je dostavio i Izjavu br. 603/2018 od 14. siječnja 2019. da se koristi predmetnom EKI na području ŽUC-a prema popisu čestica iz Elaborata za pravo puta više od tri godine od početka njene uporabe bez sudskog spora s upraviteljem ili vlasnikom.

U postupku HAKOM je na temelju prikupljenih podataka i cjelokupne dokumentacije utvrdio kako slijedi.

ŽUC traži provođenje postupka iz članka 28. stavka 6. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13, 71/14 i 72/17, dalje: ZEK) u odnosu na nekretnine koje su u vlasništvu Republike Hrvatske, a pod upravljanjem ŽUC-a. Stoga je u ovom postupku bilo potrebno utvrditi je li HT infrastrukturni operator na području na kojem se nalaze županijske i lokalne ceste u vlasništvu Republike Hrvatske i pod upravljanjem ŽUC-a, količinu i vrstu EKI koju ima na

predmetnom području, visinu naknade za pravo puta koju je obvezan plaćati ŽUC-u kao upravitelju županijskih i lokalnih cesta u vlasništvu Republike Hrvatske na kojima se nalazi EKI te datum od kojeg teče obveza plaćanja naknade za pravo puta, a kako je u identičnom pravnom i činjeničnom slučaju već potvrdio Visoki upravni sud RH u presudi UsII-232/18-5 od 20. prosinca 2018.

HT je infrastrukturni operator na području županijskih i lokalnih cesta ŽUC-a

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 EKI 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 predmetnim nekretninama proizlazi iz Izjave HT-a br. 603/2018 od 14. siječnja 2019. o korištenju EKI tri godine bez sudskog spora s vlasnikom nekretnina prema popisu čestica iz Elaborata. Navedene dokaze ŽUC nije osporio. Dakle, nesporno je utvrđeno da HT ima pravo puta na predmetnim nekretninama utvrđenim Elaboratom 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 gradnje, 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 području županijskih i lokalnih cesta u vlasništvu Republike Hrvatske i pod upravljanjem ŽUC-a na kojem se nalazi EKI HT-a nesporno postoji u korist HT-a, iz čega proizlazi da i naknada za pravo puta nesporno pripada vlasniku nekretnina.

ŽUC je pokretanjem postupka pred HAKOM-om jasno izrazio volju da se rješenjem odredi naknada za pravo puta na nekretninama u vlasništvu Republike Hrvatske, a pod upravljanjem ŽUC-a.

Količina i vrsta EKI HT-a

Količina, vrsta i prostorni položaj EKI HT-a na županijskim i lokalnim cestama Međimurske županije navedena je u Elaboratu, kojeg je izradio i dostavio HT sukladno Odluci o razvrstavanju javnih cesta (NN br. 103/17 i 17/18) Ministarstva mora, prometa i infrastrukture. U navedenom dokumentu, za cjelokupnu EKI (za trase kabelaške kanalizacije, trase kabela u zemlji bez kabelaške kanalizacije i trase nadzemnih kabela) vidljiv je prostorni položaj EKI na svim županijskim i lokalnim cestama Međimurske županije, kao i vrsta i količina EKI po svakoj cesti.

Elaborat je izrađen povezivanjem geodetski snimljenih trasa EKI u digitalnom obliku (podatci s terena) s digitalnim katastarskim planovima. Elaborat sadrži pregledni popis obrađenih županijskih i

lokalnih cesta Međimurske županije s iskazanim dužinama trasa EKI koja prolazi županijskim i lokalnim cestama te s posebno iskazanom dužinom trasa EKI na županijskim i lokalnim cestama Međimurske županije.

HAKOM smatra da je činjenično stanje u pogledu utvrđenja koje su to točno nekretnine javne ceste nesporno jer proizlazi iz Odluke o razvrstavanju javnih cesta (NN br. 103/17 i 17/18), a koje ceste su snimljene u Elaboratu. Dakle, kako su u Elaboratu navedene nekretnine koje su u naravi županijske i lokalne ceste Međimurske županije, HAKOM smatra da je činjenično stanje u pogledu nekretnina na kojima se nalaze ceste u dovoljnoj mjeri utvrđeno.

Vlasništvo Republike Hrvatske pod upravom ŽUC-a na katastarskim česticama na kojima se nalazi EKI HT-a

U ovom postupku bilo je potrebno utvrditi je li ŽUC ovlašten u ime Republike Hrvatske podnijeti zahtjev iz članka 28. stavka 6. ZEK-a te je li moguće imati pravo puta na javnim cestama ili isključivo pravo služnosti i pravo građenja.

Temeljem ZC-a, javne ceste su javno dobro u općoj uporabi u vlasništvu Republike Hrvatske uz upis Županijske uprave za ceste kao pravne osobe ovlaštene upravljati županijskim i lokalnim cestama (članak 3. ZC-a). Republika Hrvatska, Ministarstvo pomorstva, prometa i infrastrukture donijelo je Odluku o razvrstavanju javnih cesta (NN br. 103/17 i 17/18) kojom se razvrstavaju autoceste, državne ceste, županijske ceste i lokalne ceste (članak 7. ZC-a). Elaborat stvarnog stanja položaja EKI-a izrađen je u odnosu na sve županijske i lokalne ceste Međimurske županije. Vlasništvo županijskih i lokalnih cesta određeno je *ex lege*, a upis prava vlasništva na nekretninama u zemljišnim knjigama nije konstitutivnog već deklaratornog karaktera (stav potvrđen u presudama: UsII-8/17, UsII-179/18). Neovisno o tome tko je upisan kao vlasnik u zemljišnim knjigama, vlasnik županijskih i lokalnih cesta je Republika Hrvatska uz županijske uprave za ceste kao pravne osobe ovlaštene upravljati istima.

HAKOM u ovom postupku nije utvrđivao je li na županijskim i lokalnim cestama Međimurske županije upisano pravo vlasništva u zemljišnim knjigama u korist Republike Hrvatske i pod upravljanjem ŽUC-a. Naime, vlasništvo Republike Hrvatske uz pravo upravljanja ŽUC-a na navedenim nekretninama stečeno je *ex lege* te naknada za pravo puta pripada vlasniku županijskih i lokalnih cesta uz uvjet da je nedvojbeno utvrđeno da se radi o cestama. Takav stav potvrđuje i Visoki upravni sud Republike Hrvatske u presudi UsII-232/18.

U pogledu aktivne legitimacije ŽUC-a za ostvarivanjem prava na naknadu za pravo puta, HAKOM je zatražio mišljenje Državnog odvjetništva Republike Hrvatske koje u očitovanju (broj: M-DO-145/2017-2 od 21. prosinca 2017.) navodi da je naknada za pravo puta temeljem ZEK-a po svom sadržaju naknada za pravo služnosti na javnoj cesti, a to je jedan od izvora financiranja javnih cesta propisan člankom 86. ZC-a te budući da je Republika Hrvatska temeljem ZC-a ovlasila županijske uprave za ceste za ubiranje naknade za pravo služnosti na županijskim i lokalnim cestama, to znači da se ovlaštenikom prava na naknadu za pravo puta u smislu članka 28. ZEK-a ima smatrati pravna osoba koja upravlja tom cestom.

U vezi aktivne legitimacije ŽUC-a i prava na naknadu za pravo puta, Republika Hrvatska, Ministarstvo državne imovine u svom očitovanju (KLASA: 940-01/17-03/5225, URBROJ: 536-03-02-02/02-2 od 04. prosinca 2017.) navodi: „...*subjekt koji je, ili koji će biti utvrđen infrastrukturnim*

operatorom obvezan je plaćati naknadu za pravo puta na svim nekretninama odnosno zemljišnim česticama koje su u vlasništvu ili na upravljanju Županijske uprave za ceste, s obzirom da isto pravo proizlazi iz citiranog članka 28. stavka 4. Zakona o elektroničkim komunikacijama.“.

Sukladno članku 3. ZC-a, javne ceste su javno dobro u općoj uporabi u vlasništvu Republike Hrvatske, a u zemljišne knjige se upisuju kao javno dobro u općoj uporabi i kao neotuđivo vlasništvo Republike Hrvatske, uz upis županijske uprave za ceste kao pravne osobe ovlaštene upravljati županijskim i lokalnim cestama. ŽUC je prema odredbama ZC-a, prvenstveno članku 3. stavku 6. i članku 83. ZC-a ovlašten za upravljanje, građenje, rekonstrukciju i održavanje županijskih i lokalnih cesta na području Međimurske županije te odlučuje o korištenju cestovnog zemljišta i obavljanju pratećih djelatnosti na javnim cestama, obavlja poslove redovitog i izvanrednog održavanja javnih cesta te brine i odgovara u smislu izvora sredstava za financiranje javnih cesta te obavlja poslove ostvarivanja zaštite i razvoja javnih cesta te nastupa u ime i za račun Republike Hrvatske, čime je ŽUC zakonski obvezan i ovlašten izvršavati vlasničke ovlasti. Člankom 3. stavkom 3. ZC-a propisano je da se na javnoj cesti može osnovati pravo služnosti i pravo građenja radi izgradnje građevina elektroničkih komunikacija i povezane opreme.

Pravo puta koje je predmet ovog postupka, proizlazi iz članaka 28. i 29. ZEK-a i *ex lege* pripada infrastrukturnom operatoru koji je izgradio elektroničku komunikacijsku infrastrukturu na nekretninama iz članka 27. ZEK-a, uz ispunjavanje bilo kojeg od uvjeta propisanih člankom 28. stavkom 1. ZEK-a. Nastavno na navedeno, a kako je u ovom postupku nesporno utvrđeno da HT ima pravo puta na javnim cestama na kojima ima izgrađenu EKI, to i pravo na naknadu za pravo puta propisano člankom 28. ZEK-a, nesporno pripada vlasniku nekretnine na kojoj se nalazi EKI HT-a, koji podnošenjem zahtjeva HAKOM-u, izražava svoju volju za ostvarivanje prava na naknadu za pravo puta. Navedeni stav potvrdio je VUS u presudi: UsII-166/18 i UsII-232/18.

HAKOM je mišljenja, a kako to i proizlazi iz očitovanja Državnog odvjetništva Republike Hrvatske i Ministarstva državne imovine, da odredbe ZC-a nije moguće tumačiti na način da iste isključuju članke 27. - 29. ZEK-a, te da pravo puta po svom sadržaju u bitnom odgovara pravu služnosti vodova na javnoj cesti, a što je jedan od izvora financiranja javnih cesta propisan člankom 86. ZC-a. Temeljem članka 93. ZC-a naknada za osnivanje prava služnosti na javnim cestama uplaćuje se u korist pravne osobe koja održava ceste. Dakle, kako je Republika Hrvatska temeljem ZC-a ovlastila županijske uprave za ceste na ubiranje naknade za pravo služnosti na županijskim i lokalnim cestama, HAKOM je stava da se ovlaštenikom prava na ostvarivanje naknade za pravo puta u smislu članka 28. ZEK-a, ima smatrati pravna osoba koja upravlja tom cestom, jer je upravo Republika Hrvatska, kao vlasnik županijskih i lokalnih cesta, zakonom ovlastila ŽUC da u njezino ime ostvaruje vlasničke ovlasti. Slijedom navedenog, stav je HAKOM-a kako je ŽUC ovlašten i za podnošenje zahtjeva u ovom predmetu i primanje naknade za pravo puta.

Datum od kojeg teče pravo na naknadu za pravo puta

Odnosi među strankama bili su riješeni Ugovorom br. T45-226/09 o korištenju cestovnog zemljišta županijskih i lokalnih cesta na području Međimurske županije od 30.11.2009. i Ugovorom br. F4.1-155/13 o osnivanju prava služnosti na županijskim i lokalnim cestama na području Međimurske županije od 26. lipnja 2013. te 10. prosinca 2018. povratnicu da je HT zaprimio otkaz navedenih ugovora. HAKOM je izvršio uvid u navedene ugovore te Izjavu o otkazu od 29. studenog 2018. u kojoj je ŽUC, temeljem članka 212. ZOO, otkazao ugovore. Stoga je HAKOM utvrdio pravo ŽUC-a na naknadu za pravo puta od 12. prosinca 2018., odnosno od trenutka od kada stranke više nemaju

ugovorom uređene odnose, u skladu s praksom Visokog upravnog suda Republike Hrvatske (UsII-242/18 i UsII-232/18).

U konkretnom slučaju radi se o postupku utvrđivanja infrastrukturnog operatora i visine naknade za pravo puta po zahtjevu upravitelja općeg dobra ili vlasnika nekretnine, a u kojem postupku se utvrđuje i obveza infrastrukturnog operatora na plaćanje naknade za pravo puta, a ne o postupku kakvog ima u vidu odredba članka 8. Pravilnika. Dakle, nepostojanje ugovora je uvjet da bi HAKOM mogao postupiti po zahtjevu ŽUC-a. U postupku utvrđivanja infrastrukturnog operatora i visine naknade za pravo puta te utvrđivanja obveze plaćanja naknade za pravo puta, u okolnostima konkretnog slučaja, sama izjava o otkazu ugovora predstavlja dokaz o nepostojanju drugog prava na nekretnini u smislu zapreke za utvrđivanje naknade za pravo puta u ovom postupku, što je i potvrđeno u nizu presuda visokog upravnog suda RH (UsII-282/18, UsII-130/17, UsII-351/17, UsII-232/18).

Visina naknade za pravo puta

Visina naknade za pravo puta utvrđena je uzimajući u obzir količinu, vrstu i prostorni položaj EKI na svakoj pojedinoj katastarskoj čestici prema podacima koje je HT dostavio u Elaboratu, a koje se koriste za pristup, postavljanje, korištenje, popravljanje i održavanje EKI, primjenjujući iznos naknade propisan člankom 7. stavkom 1. i člankom 6. stavkom 2. Pravilnika i uz način obračuna kako je navedeno u članku 7. stavcima 2), 3), i 4) Pravilnika.

Sukladno članku 12. stavku 1. točki 11., članku 28. stavku 6. i 4. i članka 29. stavku 1. ZEK-a i članku 5. Pravilnika, HT je obvezan ŽUC-u plaćati utvrđenu naknadu iz izreke ovog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU:

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

RAVNATELJ

mr. sc. Miran Gosta

Dostaviti:

1. Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, 10110 Zagreb - osobnom dostavom
2. Županijska uprava za ceste Međimurske županije, po pun. odvjetnik Danko Mandić, Ljudevita Gaja 17, 40000 Čakovec - poštom s povratnicom
3. U spis