



KRAJOWA IZBA KOMUNIKACJI ETHERNETOWEJ

ul. Lindleya 16, 02-013 Warszawa
tel. + 48 22 2928700, fax +48 22 2928701
www.kike.pl, e-mail: biuro@kike.pl, grap@kike.pl
KRS 0000316678, REGON 141637224, NIP 9512270210

DKKIKE-884

Warszawa, dnia 19.01.2024 r.

Szanowny Pan
Krzysztof Gawkowski
Wicepremier
Minister Cyfryzacji

Dot.: założeń projektu ustawy o zmianie ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną oraz niektórych innych ustaw, wdrażającej rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2022/2065 z dnia 19 października 2022 r. w sprawie jednolitego rynku usług cyfrowych oraz zmiany dyrektywy 2000/31/WE (akt o usługach cyfrowych)

Szanowny Panie Premierze,

w imieniu Krajowej Izby Komunikacji Ethernetowej¹ w Warszawie (KIKE, Izba), zrzeszającej niemal dwustu małych i średnich operatorów telekomunikacyjnych (MŚP), prowadzących działalność przede wszystkim w mniejszych miejscowościach w Polsce, pozwolę sobie przedstawić nasze stanowisko w odniesieniu do założeń projektu ustawy wdrażającej unijne rozporządzenie akt o usługach cyfrowych (Digital Services Act – DSA). Jednocześnie dziękujemy za poprzedzenie publikacji projektu ustawy etapem konsultacji założeń projektu ustawy.

KIKE popiera praktykę konsultacji założeń projektu ustawy zanim właściwe ministerstwo podejmie wysiłek pisania pierwszego projektu ustawy. Tworzenie ogólnych założeń projektów ustaw umożliwia szczerą i otwartą dyskusję nad zrębem najważniejszych instytucji prawnych, które mogą zostać ujęte w projekcie ustawy, bez poczucia, że już na wstępie konsultacji ze stroną społeczną większość planowanych rozwiązań jest przesądzona.

Izba popiera założenia projektu ustawy wdrażającej DSA, wskazuje jednak na konieczność ich uzupełnienia o dwie kluczowe kwestie:

1. organ właściwy w sprawach kontroli udostępnianych treści audiowizualnych i radiowych,
2. deklarację w zakresie zmian lub braku zamiaru wprowadzenia zmian w odniesieniu do obowiązków dostawców usługi pośredniej zwykłego przekazu (*mere conduit*) oraz *cachingu*.

Ad. 1. Usługi medialne i platformy udostępniania wideo

Zarówno ogólnie określone usługi społeczeństwa informacyjnego (usługi świadczone drogą elektroniczną), jak i podgrupa tych usług określona w DSA jako „usługi pośrednie”, dynamicznie się rozwijają. Dostawcy tych usług reagują na bieżąco na potrzeby swoich klientów i modyfikują świadczone usługi. Z tego powodu wiele z usług świadczonych drogą elektroniczną zawiera w sobie **elementy podlegające pod reżim różnych ustaw**, co może prowadzić do niepewności prawnej.

¹ www.kike.pl

Razem możemy więcej!

W przekonaniu KIKE **usługami, w przypadku których takie wątpliwości mogą się pojawić, są szeroko rozumiane usługi medialne.**

Audycje audiowizualne, audycje radiowe, programy telewizyjne i radiowe są udostępniane nie tylko z wykorzystaniem tradycyjnej **telewizji naziemnej** i radia naziemnego, lecz mogą być rozprowadzane **drogą satelitarną, kablową, jak również w tzw. internecie zamkniętym** (telewizja internetowa, IPTV). W świecie usług umożliwiających dostęp do treści audiowizualnych coraz bardziej popularne są usługi inteligentne, czyli np. **catch-up, czy też time-shift**. Dzięki tym usługom telewidz może zapoznać się w późniejszym czasie z audycją, której nie mógł obejrzeć w czasie jej pierwotnej emisji. Ww. usługi zawierają w sobie element hostingu, czyli przechowywania przez pewien czas treści audiowizualnych na serwerze.

Te same treści audiowizualne (lub radiowe) mogą być również udostępniane za pośrednictwem aplikacji dostępnych w **tzw. otwartym internecie (OTT), jak i na platformach udostępniania wideo, czy też platformach VOD.**

Z punktu widzenia przedsiębiorców zrzeszonych w Izbie wartością nadrzędną jest równość zasad obowiązujących wszystkie podmioty zapewniające dostęp do treści audiowizualnych i radiowych, bez względu na stosowaną technologię, czy rozwiązania techniczne. Uznanie danej treści za nielegalną powinno być równoznaczne z obowiązkiem usunięcia takiej nielegalnej treści przez wszystkich dostawców tej treści. **KIKE dostrzega zagrożenia w zakresie skutecznego ograniczenia dostępu do nielegalnych treści oraz w zakresie zapewnienia równych zasad konkurencji na rynku dostępu do treści audiowizualnych i radiowych w przypadku, gdyby różne, niezależne od siebie, organy miały oceniać, czy dana treść jest nielegalna, czy też nie.**

Apelujemy zatem, aby konsultowane założenia **uzupełnić o wskazanie, że niezależnie od stosowanej technologii i techniki udostępniania treści, działalność dostawców usług medialnych oraz dostawców platform udostępniania wideo podlega wyłącznie pod reżim ustawy o radiofonii i telewizji**, jak to ma miejsce na gruncie aktualnego stanu prawnego. Wówczas nie będzie wątpliwości, że organem właściwym do oceny legalności treści udostępnianych przez dostawców usług medialnych, jak i platform udostępniania wideo, pozostanie Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji.

Z kolei w przypadku platform VOD oraz innych usług udostępniania treści audiowizualnych, czy radiowych, wskazane jest, aby również Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji była organem właściwym, decydującym o kwalifikacji danych treści jako nielegalne. **Dzięki temu jeden organ byłby właściwy w sprawie oceny legalności treści audiowizualnych i radiowych dostępnych w Polsce.**

W przypadku, gdyby projektodawca uznał, że w przypadku tych usług organem właściwym miał być jednak Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej (Prezes UKE), jak zakłada się w założeniach projektu ustawy, wówczas konsultacja Prezesa UKE z Krajową Radą Radiofonii i Telewizji w sprawie oceny treści audiowizualnych i radiowych powinna być obowiązkowa, a uznanie przez Radę danej treści za nielegalną powinno być dla Prezesa UKE wiążące.

Ad. 2. Zwykły przekaz (*mere conduit*) i caching

W założeniach projektu ustawy wdrażającej DSA brakuje informacji o zakresie koniecznych zmian w ustawie o świadczeniu usług drogą elektroniczną, tj. jakie konkretnie przepisy będą uchylane z uwagi na uregulowanie określonych zagadnień bezpośrednio w DSA, a jakie przepisy tej ustawy ulegną zmianie. Z punktu widzenia przedsiębiorców telekomunikacyjnych konieczne jest ustalenie na jak najwcześniejszym etapie prac legislacyjnych, czy planowane są zmiany w stosunku do obowiązków dostawców usługi pośredniej zwykłego przekazu (czyli *de facto* usług telekomunikacyjnych) oraz *cachingu* (przyjmując, że ta usługa obejmuje m.in. buforowanie przesyłanych danych). Konsultowane założenia nie przedstawiają niestety żadnych informacji w tym zakresie. **Zdaniem Izby, zakres obowiązków przedsiębiorców telekomunikacyjnych świadczących te usługi nie powinien ulec**

zmianie w stosunku do samego DSA i obecnych regulacji prawnych. Dotyczy to przede wszystkim kwestii braku odpowiedzialności tych dostawców za przesyłane treści.

Jednocześnie podkreślam, że **organem wiodącym** w zakresie regulacji usług pośrednich zwykłego przekazu oraz *cachingu* w zakresie dostępu do sieci Internet powinien być **wyłącznie Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej** (Prezes UKE), z uwagi na jego główną rolę przy regulacji usług telekomunikacyjnych wynikającą z dyrektywy Europejski Kodeks Łączności Elektronicznej (EKŁE). W naszej opinii, niecelowe jest obarczanie Prezesa UKE koniecznością szerszej współpracy z Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przy regulowaniu ww. usług pośrednich niż wynika to z EKŁE.

Jednocześnie pragnę zwrócić uwagę Pana Premiera, że niektóre kwestie usług pośrednich zwykłego przekazu (a mianowicie SMS i MMS) **zostały już uregulowane** w ustawie o zwalczaniu nadużyć w komunikacji elektronicznej (*smishing*) oraz w ustawie o świadczeniu usług drogą elektroniczną oraz Prawie telekomunikacyjnym (*spam*). Założenia projektu ustawy wdrażającej DSA powinny wskazać, że w zakresie usług SMS/MMS utrzymane zostają regulacje ww. ustaw, wraz z istniejącym już podziałem kompetencji organów państwowych.

Zgodnie ze wstępem założeń projektu ustawy wdrażającej DSA, projektowana ustawa będzie obejmować dostosowanie wymogów prawnych względem nakazów podjęcia działań przeciwko nielegalnym treściom oraz nakazów udzielenia informacji do wymogów DSA. Niestety, ale założenia w dalszej swojej części nie omawiają tej kwestii. Tymczasem **obowiązki podejmowania działań przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych przeciwko nielegalnym treściom zawsze wywoływały kontrowersje i powinny być przedyskutowane na jak najwcześniejszym etapie prac legislacyjnych.** Z tego względu proszę o uzupełnienie założeń projektu ustawy wdrażającej DSA o to zagadnienie.

Podsumowując, Izba dziękuje Panu Premierowi za możliwość wypowiedzenia się w zakresie konsultowanych założeń projektu ustawy wdrażającej DSA, jednocześnie prosząc o ich uzupełnienie we wskazanym przez KIKE zakresie.

Z poważaniem,



Karol Skupień
Prezes Zarządu KIKE