

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШЕНИЕ № 101

от 30 март 2023 г.

На основание чл. 36, ал. 1 и ал. 2 от Закона за електронните съобщения, във връзка с Решение № 433 от 21.12.2020 г. на Комисията за регулиране на съобщенията, в изпълнение на задължителни указания, дадени с Решение № 383/11.04.2022 г. по а.д. № 151/2021 г. по описа на Административен съд София-област и Решение № 2579/13.03.2023 г. по а.д. № 6206/2022 г. по описа на Върховен административен съд, седмо отделение,

като взе предвид Определение № 6993/10.06.2021 г. по а.д. № 3959/2021 г. и Определение № 12927/16.12.2021 г. по а.д. № 9494/2021 г. по описа на Върховен административен съд,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

1. На основание чл. 36, ал. 1 и ал. 2 от Закона за електронните съобщения открива обществено обсъждане на проект на общ административен акт, съгласно Приложение към настоящото решение.

2. Съобщение за изготвения проект по т. 1, проектът на акт и мотивите за изготвянето му да се публикуват на страницата на Комисията за регулиране на съобщенията в интернет и на Портала за обществени консултации.

3. Определя 30-дневен срок, считано от датата на публикуване на съобщението по т. 2 на Портала за обществени консултации, в който заинтересованите лица могат да представят писмени становища по изготвения проект на акт.

Мотиви:

С Решение № 35/28.01.2021 г. КРС прие резултатите от проведените обществени консултации относно обявено намерение за ограничаване на броя на разрешенията за ползване на радиочестотен спектър в обхват 3.6 GHz за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги с национално покритие. Комисията реши, че броят на подадените намерения е по-голям от броя на разрешенията, които могат да бъдат издадени от комисията. Решението на КРС е обжалвано.

Съгласно Определение № 6993/10.06.2021 г. по а.д. № 3959/2021 г. и Определение № 12927/16.12.2021 г. по а.д. № 9494/2021 г. по описа на Върховен административен съд, решение № 35/28.01.2021 г. на КРС е определено като общ административен акт.

С Решение № 383/11.04.2022 г. по а.д. № 151/2021 г. по описа на Административен съд София-област, първоинстанционният съд приема от правна страна, че оспореното Решение № 35/28.01.2021 г. на КРС е издадено от компетентен орган, в исканата от закона писмена форма, но при допуснати нарушения на административнопроизводствените правила и в нарушение на материалния закон.

Съдът приема, че КРС на 23.12.2020 г. е поставила съобщение на страницата си за откриване на обществени консултации относно обявеното намерение, както и е направена публикация във в-к „24часа“ от 23.12.2020 г., но няма данни КРС да е провела процедура за обществено обсъждане, каквото е изискването на нормата на чл. 36 от ЗЕС. Няма данни да е бил изготвен проект на процесния общ акт, мотиви за изготвянето му и същият да е публикуван, както на страницата на комисията, така и в национален ежедневник. Оспорваното решение е прието по реда на чл. 37 ЗЕС след проведени обществени консултации, а не по реда на приемане на общ административен акт.

С Решение № 2579/13.03.2023 г. по а.д. № 6206/2022 г. по описа на Върховен административен съд, седмо отделение, касационната инстанция оставя в сила Решение № 383/11.04.2022 г. по а.д. № 151/2021 г. по описа на Административен съд София-област, след което преписката е върната на КРС за произнасяне при спазване на указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени с решението на АССО.

Указанията на съда са следните:

„Преписката да се върне на КРС на основание чл. 173, ал. 2, предл. Последно от АПК, след приключилите обществени консултации да проведе процедура по чл. 36 от ЗЕС и да се произнесе с мотивирано решение по чл. 90, ал. 4 от ЗЕС съдържащо произнасяне по всички възражения и предложения направени в хода на обществените консултации, които са свързани с предмета на поставения за обсъждане въпрос, с излагане на конкретни мотиви-фактически и правни основания, мотивирали изводите на комисията“.

В тази връзка е налице следната фактическа обстановка:

С Решение № 433 от 21.12.2020 г. (влязло в сила), Комисията за регулиране на съобщенията (КРС, Комисията) обяви намерение за ограничаване на броя на разрешенията за ползване на радиочестотен спектър в обхват 3.6 GHz за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги с национално покритие. С оглед оптималното ползване на радиочестотния спектър за задоволяване на повишените потребности от високи скорости и добро качество за бизнеса и за потребителите, и отчитайки свободния ресурс в обхват 3.6 GHz, с Решение №433 от 21.12.2020 г. КРС обяви обществена консултация по реда на чл. 90, ал. 2 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС) за издаване на четири разрешения за ползване на честотен ресурс, както следва:

- едно разрешение с предоставяне на честотна лента 3430-3500 MHz (70 MHz).
- едно разрешение с предоставяне на честотна лента 3500-3600 MHz (100 MHz).
- едно разрешение с предоставяне на честотна лента 3600-3700 MHz (100 MHz).
- едно разрешение с предоставяне на честотна лента 3700-3800 MHz (100 MHz).

В намерението за предоставяне на свободния ресурс в обхват 3.6 GHz бе посочена позицията на КРС относно броя на разрешенията на честотния ресурс, които комисията в рамките на своята оперативна самостоятелност е решила да бъде предоставен.

В рамките на определения 21-дневен срок от датата на публикуване на съобщението за откриване на процедурата, в която заинтересованите лица трябва да представят писмени становища, в КРС постъпиха следните писма:

- писмо вх. № 10-00-1937Е/29.12.2020 г. и допълнение с вх. № 10-00-1937Е/14.01.2021 г. от „А1 България“ ЕАД (А1);

- писмо вх. № 10-00-1943Е/30.12.2020 г. от „Ти Ком“ АД, „Мобилни алтернативни комуникации“ АД (МАК АД) и Сдружение „Браншова асоциация на българските телекомуникационни оператори“ (БАБТО).

- писмо вх. № 10-00-52Е/13.01.2021 г. от „Българска телекомуникационна компания“ ЕАД (БТК ЕАД);

- писмо вх. № 10-00-56/ 14.01.2021 г. от „Теленор България“ ЕАД (Теленор);

А1, БТК ЕАД и Теленор са заяввали конкретни намерения за издаване на предложените от КРС разрешения. Радиочестотна лента 3600-3700 MHz е заявена като предпочитана от две предприятия (А1 и БТК ЕАД), които са заявили намерения за придобиване и на останалите две ленти 3700-3800 MHz и 3500-3600 MHz. Теленор е заявил намерение за придобиване само на лента 3700-3800 MHz. А1 е заявил едно разрешение с предоставяне на лента 3600-3700 MHz (100 MHz) като е заявено намерение за придобиване и на ленти 3500-3600 MHz и 3700-3800 MHz.

„Ти Ком“ АД, МАК АД и БАБТО са посочили алтернативни предложения.

С оглед на броя на подадените по чл. 90, ал. 3, т. 1 от ЗЕС намерения за ленти 3600-3700 MHz 3500-3600 MHz и 3700-3800 MHz, с Решение № 35/28.01.2021 г. КРС реши, че техният брой е по-голям от броя на разрешенията, които могат да бъдат издадени от комисията. Съгласно чл. 93, ал. 1 от ЗЕС, в случай че наличният спектър не е достатъчен за ползване от всички лица подали намерение, комисията уведомява всички заявители за постъпилите намерения и обявява конкурс или търг. Предвид горното КРС, с Решение № 35/28.01.2021 г. прие резултатите от проведените обществени консултации, като до А1, БТК ЕАД, „Ти Ком“ АД, МАК АД, БАБТО и Теленор са изпратени писма за постъпилите намерения.

Както бе посочено по-горе Решение № 35/28.01.2021 г. на КРС е обжалвано от МАК АД.

Междувременно със свое решение № 36 от 28.01.2021 г. (обн. ДВ, бр. 9 от 2 февруари 2021 г.) Комисията за регулиране на съобщенията (КРС) обяви търг с тайно наддаване за издаване на разрешения за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър в обхват 3,6 GHz за осъществяване на електронни съобщения чрез наземна мрежа, позволяваща предоставяне на електронни съобщителни услуги със срок 20 (двадесет) години.

Съгласно т. 5.1 от Решение № 36/28.01.2021 г. срокът за подаване на заявления беше до 17.30 часа на 25.02.2021 г.

До изтичане на посочения срок в КРС бяха подадени заявления, както следва:

1. „ТЕЛЕНОР БЪЛГАРИЯ“ ЕАД - с вх. № 19-00-4/25.02.2021 г.;

2. „А1 БЪЛГАРИЯ“ ЕАД - с вх. № 19-00-5/25.02.2021 г.;

3. „БЪЛГАРСКА ТЕЛЕКОМУНИКАЦИОННА КОМПАНИЯ“ ЕАД - с вх. № 19-00-6/25.02.2021 г.

Във връзка с Решение № 101/17.03.2021 г. на КРС (обн. ДВ бр. 24 от 23.03.2021 г.) на 06 април 2021 г. се проведе търг с тайно наддаване за издаване на разрешения за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс - радиочестотен спектър в обхват 3.6 GHz за осъществяване на електронни съобщения чрез наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги (режим на работа TDD), с национално покритие.

В следствие на проведения търг КРС издаде следните разрешения:

С Решение №171 от 11.05.2021 г. е издадено на „А1 БЪЛГАРИЯ“ ЕАД разрешение № 02448/11.05.2021 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър в обхват 3,6 GHz за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги с национално покритие за срок от 20 (двадесет) години, считано от 11.05.2021 г. до 11.05.2041 г.

С Решение №172 от 11.05.2021 г. е издадено на на „БЪЛГАРСКА ТЕЛЕКОМУНИКАЦИОННА КОМПАНИЯ“ ЕАД разрешение № 02449/11.05.2021 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър в обхват 3,6 GHz за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги с национално покритие за срок от 20 (двадесет) години, считано от 11.05.2021 до 11.05.2041 г.

С Решение №173 от 11.05.2021 г. е издадено на „ТЕЛЕНОР БЪЛГАРИЯ“ ЕАД разрешение № 02450/11.05.2021 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър в обхват 3,6 GHz за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги с национално покритие за срок от 20 (двадесет) години, считано от 11.05.2021 г. до 11.05.2041 г.

Предприятията усвоиха предоставения им ресурс и в следствие с Решение 334, 335 и 336 от 13.10.2022 г. КРС предостави допълнителен спектър на предприятията. Мотивите за предоставяне на ресурса са, че предприятията имат устойчиво мрежово развитие, като предлагат иновативни услуги по различни технологии. Обхват 3,6 GHz се ползва за 5G като се наблюдава тенденция за нарастване броя на базови станции, работещи в този обхват. Предоставянето на още 20 MHz на всяко предприятие ще даде възможност да се увеличи максимално достижимата скорост на предаване на данни, а това е предпоставка за посрещане нуждите от нарастващ трафик на потребление.

Мобилните мрежи на дружествата са оптимизирани, което води до ефективно ползване на ресурса. Допълнителният спектър ще може да се ползва не само за нуждите на изградената до този момент мрежа, но и за нейното разширение и развитие в следващи етапи на модернизация. Придобиването на този спектър би спомогнало да не се допуснат претоварване на мрежовите ресурси, влошаване на качеството на предоставяните услуги и евентуални затруднения с обслужване на потребителите в условията на растящ трафик.

Към настоящия момент, по информация от мобилните предприятия, получена към 31.11.2022 г. в КРС, около 236 населени места в България са покрити от 5G, в т.ч. градове с население над 100 000 жители като София, Пловдив, Бургас, Варна, Русе, Стара Загора и др., което представлява около 85% от населението на страната.

Предоставянето на допълнителния ресурс е съобразено с Регулаторната политика за управление на радиочестотния спектър“, обнародвана в ДВ, бр. 27, 02 април 2019 г., където е посочено: „Комисията за регулиране на съобщенията ще продължи дейностите по преразпределение по радиочестотния спектър в лента 3400-3800 MHz за осигуряване на условия за ползване на обхвата на 5G мрежи и за предоставяне на предприятията на непрекъснати ленти от широчина 100 MHz или по-широки“.

Видно от горното, от обявяване на Решение № 35/28.01.2021 г. на КРС до окончателното произнасяне на ВАС по спора, са изтекли над две години. Както е посочено от съда, Решение № 35/28.01.2021 г. е общ административен акт и по силата на чл. 180, ал. 1 от АПК е с предварително изпълнение по закон. Съдът не е спрял изпълнението на акта. В тази връзка, КРС изпълнява съдебното решение, като отчита указанията на съда и динамиката на развитите в сектора посочена по-горе.

В тази връзка е подготвен проект на общ административен акт, който съдържа приетите резултати от проведените обществени консултации относно обявено намерение за ограничаване на броя на разрешенията за ползване на радиочестотен спектър за ограничаване на броя на разрешенията за ползване на радиочестотен спектър в обхват 3.6 GHz за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги с национално покритие, обявено с Решение № 433 от 21.12.2020 г. на Комисията за регулиране на съобщенията относно приетото намерение (влязло в сила), както и мотиви за изготвянето му, като същият следва да се публикува, както на страницата на комисията, така и в Портала за обществени консултации.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

(Иван Димитров)

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

(Станислава Йорданова)

Директор на дирекция „Правна“:

(Мария Бончева)