

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШЕНИЕ № 357 От 1 октомври 2020 г.

На основание чл. 27, ал. 2, т. 6 от Административнопроцесуалния кодекс във връзка с чл. 82, ал. 1 и 3 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура, във връзка с искане вх. № 12-03-54/15.09.2020 г. и допълнение към него с вх. № 12-01-54/18.09.2020 г. на „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

Отказва да разгледа по същество подаденото искане с вх. № 12-03-54/15.09.2020 г. и допълнение към него с вх. № 12-01-54/18.09.2020 г. от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД за разрешаване на спор чрез даване на задължителни указания на „ЕЛЕКТРОРАЗПРЕДЕЛЕНИЕ ЮГ“ ЕАД.

Мотиви:

В Комисията за регулиране на съобщенията (КРС/Комисията) е постъпило искане с вх. № 12-03-54/15.09.2020 г. и допълнение към него с вх. № 12-01-54/18.09.2020 г. от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД за решаване на спор чрез даване на задължителни указания на „ЕЛЕКТРОРАЗПРЕДЕЛЕНИЕ ЮГ“ ЕАД (ЕР ЮГ) по реда на чл. 82 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура (ЗЕСМФИ).

ЕР ЮГ е отправило едномесечно предизвестие до „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД за прекратяване на действащия договор за достъп до и ползване на физическа инфраструктура на електроразпределителното дружество поради изтекъл срок. Алтернативно, ЕР ЮГ кани „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД да предприеме действия съобразно ЗЕСМФИ, а именно да подаде заявление за получаване на права за достъп до и ползване на елементи от електроразпределителната мрежа на ЕР ЮГ и да депозира проекти по чл. 52 от ЗЕСМФИ. При липса на подадено заявление, се изисква от оператора да демонтира електронната си съобщителна мрежа.

„К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД оспорва отправеното от ЕР ЮГ предизвестие за прекратяване на действащия договор, като твърди, че предвид дадените от КРС указания по отношение на Общите условия¹ на ЕР ЮГ с решение № 470/12.12.2019 г., което е оспорено в съда и не е влязло в сила, не е изтекъл срокът по § 3, ал. 2 от Преходните и заключителните разпоредби (ПЗР) към ЗЕСМФИ. „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД счита, че поради обжалването на втора съдебна инстанция на част от Решение № 470/12.12.2019 г. на КРС, Общите условия на ЕР ЮГ „не са се стабилизирани в окончателен вид“ и към този момент на са „съответстващи на закона“. Поради това операторът счита, че за него не текат сроковете за привеждане на действащия договор в съответствие по реда на § 3, ал. 2 от Преходните и заключителните разпоредби към ЗЕСМФИ.

„К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД изразява готовност да направи необходимото за привеждане на действащия договор в съответствие със закона и Общите условия, веднага след произнасянето на Върховния административен съд и стабилизирането на Общите условия.

На следващо място, „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД посочва липсата на предпоставките по ЗЕСМФИ за прекратяване на действащия му договор с ЕР ЮГ като се позовава и на Решение № 254/09.07.2020 г. на КРС, съгласно което, в случай на прекратен действащ договор за достъп, сключен преди обявяване на Общите условия по ЗЕСМФИ, мрежовите оператори ще продължават да дължат предоставяне на достъп на основание чл. 15, ал. 1 от ЗЕСМФИ, но вече при новите технически, ценови и други условия. Прекратяването на договора в този случай не би представлявало нарушение на закона, ако с отправянето на предизвестие за прекратяване на действащ договор, който не е приведен в съответствие с Общите условия, мрежовият оператор едновременно с това направи оферта (с предлагане на проект на договор) към съответния оператор, ползващ достъп по заварения договор.

В случай, че това бъде изпълнено, действията на ЕР ЮГ ще съответстват както на задължението му по чл. 15 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура да предоставя постоянно достъп, включително да не го прекратява неоснователно, така и на задължението му по чл. 2 от закона да спазва принципа на равнопоставеност при предоставянето на достъп до физическата му инфраструктура. Независимо от това, че публикуваните Общи условия са публична търговска оферта, в конкретния случай ЕР ЮГ следва да отправи оферта за сключване на нов договор едновременно с предизвестията, за да се приеме, че действа в съответствие с чл. 15 от ЗЕСМФИ.

В предоставеното от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД писмо изх. № 5460 от 16.07.2020 г. от ЕР ЮГ се съдържа покана за подаване на заявление за получаване на права за достъп до и ползване на елементи от електроразпределителната мрежа на ЕР ЮГ, депозиране на проекти по чл. 52 от ЗЕСМФИ и сключване на договор при изпълнението на ЗЕСМФИ. КРС счита, че в конкретния случай писмо изх. № 5460 от 16.07.2020 г. от ЕР ЮГ ведно с публикуваните Общи условия на ЕР ЮГ дават достатъчно основание да се приеме, че мрежовият оператор действа в съответствие със задължението да осигури достъп, съгласно чл. 15, ал. 1 от ЗЕСМФИ (в смисъла, описан в цитираните мотиви на Решение № 254/09.07.2020 г. на КРС) за уреждане на отношенията с „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД. Само по себе си, изпращането на писмо изх. № 5460 от 16.07.2020 г. от ЕР ЮГ, което не съдържа допълнителни изисквания към „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД не е в нарушение на ЗЕСМФИ.

¹ <https://elyug.bg/SpecialPages/Operatori-ESM.aspx>

Видно от предоставеното писмо вх. № 12-01-54/18.09.2020 г. от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД, операторът на електронни съобщителни мрежи (ЕСМ) е подал искане за предоставяне на права за три населени места, от което заявление се е отказал. ЕР ЮГ е дало допълнителен срок на „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД да изясни еднозначно дали желае предоставяне на права за посочените от него населени места. „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД не е приложило данни за такова потвърждение.

Искането на „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД е КРС да даде задължителни указания на електроразпределителното дружество за последващи законосъобразни действия, особено за преустановяване на налагането на условия, които са в разрез със закона и при липса на действащи спрямо оператора на ЕСМ Общи условия.

„К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД е оператор на ЕСМ по смисъла на § 1, т. 4 от Допълнителните разпоредби на ЗЕСМФИ. „ЕЛЕКТРОРАЗПРЕДЕЛЕНИЕ ЮГ“ ЕАД представлява мрежов оператор по смисъла на § 1, т. 3 от Допълнителните разпоредби на закона. Стълбовната мрежа ниско напрежение на „ЕЛЕКТРОРАЗПРЕДЕЛЕНИЕ ЮГ“ ЕАД представлява физическа инфраструктура по смисъла на § 1, т. 10, във връзка с т. 3, б. „а“, „бб“ от Допълнителните разпоредби на ЗЕСМФИ (физическа инфраструктура, предназначена да осигурява услуга за разпределение на електрическа енергия).

Съгласно чл. 15, ал. 1 от ЗЕСМФИ, мрежовите оператори предоставят на операторите на електронни съобщителни мрежи достъп до и/или съвместно ползване на физическата си инфраструктура, включително до нейните елементи и/или съоръжения, с оглед на разполагане и използване на електронни съобщителни мрежи, при наличие на обосновано искане. При евентуално прекратяване на достъпа се прилагат и правилата на Наредбата за правилата и нормите за проектиране, разполагане и монтаж на електронни съобщителни мрежи.

Съгласно чл. 82, ал. 1 от ЗЕСМФИ „Комисията решава спорове по този закон по искане на мрежов оператор, като дава задължителни указания по искане на някоя от засегнатите страни“.

Общите условия на „ЕЛЕКТРОРАЗПРЕДЕЛЕНИЕ ЮГ“ ЕАД, вкл. цени и механизъм за ценообразуване, са публикувани на интернет страницата му на 12.03.2019 г. и КРС е приела, че 7-месечният срок за привеждане на договорите в съответствие, съгласно § 3, ал. 2 от Преходните и заключителните разпоредби към ЗЕСМФИ започва да тече от тази дата².

В настоящия случай „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД е поканено да подаде заявление за привеждане на действащия договор в съответствие с Общите условия и закона, но това не е направено от оператора на електронни съобщителни мрежи. Нещо повече, „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД декларира, че няма да подаде заявлението преди произнасянето на съда с окончателно решение по делото за обжалването на решение №470/12.12.2019 г. на КРС. Отделно от това, подаденото вече от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД заявление за три населени места остава непотвърдено. В писмото на ЕР ЮГ изх. № 6641/01.09.2020 г. мрежовият оператор обръща внимание, че за тези населени места е подготвило „положителен отговор“, но предвид заявената нова позиция от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД (че ще предприеме „необходимото за привеждане на действащия договор в съответствие със закона, веднага след произнасянето на Върховния административен съд и стабилизирането на Общите условия) дава допълнителен срок за потвърждение

² <https://crc.bg/files/12-01-1108-20.05.2019.pdf>

на така подаденото заявление. В представените пред КРС копия на документи няма данни за потвърждение на искането на „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД за предоставяне на права за трите населени места.

Видно от приложените писма, изходящи от ЕР ЮГ, от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД не е изисквано изпълнението на допълнителни условия за достъп, за каквито се твърди в искането за даване на задължителни указания. Не са представени документи, които еднозначно да сочат, че искане за достъп е подадено, и че достъп е отказан изрично или мълчаливо от ЕР ЮГ. Както е посочено по-горе, само по себе си отправеното от ЕР ЮГ предизвестие за прекратяване на договора с предложение към „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД да подаде заявление за достъп при новите условия на ЕР ЮГ не е в нарушение на задължението за предоставяне на достъп, съгласно чл. 15, ал. 1 от ЗЕСМФИ.

Видно от приложената кореспонденция, налице са противоположни позиции по отношение на изпълнението на Преходните и заключителните разпоредби към ЗЕСМФИ. КРС счита, че предвид публикуваните в цялост Общи условия на ЕР ЮГ, Преходните и заключителните разпоредби към ЗЕСМФИ подлежат на изпълнение и няма основание изпълнението на същите да бъде отлагано до произнасянето на Върховния административен съд по адм. дело № 7897/2020 г., VII отделение, което касае Решение № 470/12.12.2019 г. на КРС. Жалбата срещу процесното решение на КРС няма суспензивен ефект върху действието на Общите условия в цялост.

Поканата на ЕР ЮГ за предприемане на действия съобразно ЗЕСМФИ, а именно подаване на заявление за получаване на права за достъп до и ползване на елементи от електроразпределителната мрежа на ЕР ЮГ, отговаря на задължението на мрежовия оператор да продължава да предоставя достъп на основание чл. 15, ал. 1 от ЗЕСМФИ, но при условията, определени в закона и публикуваните Общи условия. Действащият договор за достъп между ЕР ЮГ и „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД следва да бъде приведен в съответствие с Общите условия и ЗЕСМФИ. За тази цел е необходимо волята на ползващото достъп предприятие да бъде еднозначно заявена чрез подаване на заявление, съгласно закона и публикуваните Общи условия на ЕР ЮГ. По този начин „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД би изпълнило задължението си по §3, ал. 3 от Преходните и заключителните разпоредби (ПЗР) към ЗЕСМФИ. ЕР ЮГ не може да презюмира желанието на оператора да продължи да ползва достъпа, за да премине към изпълнение на своята част от ангажиментите си по §3, ал. 2 от ПЗР към ЗЕСМФИ.

Съгласно чл. 27, ал. 2, т. 6 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), КРС проверява предпоставките за допустимостта на искането и за участието на заинтересованите граждани или организации в производството по издаването на индивидуалния административен акт с оглед наличие на други специални изисквания, установени със закон. Съгласно чл. 81, ал. 1 във връзка с чл. 82, ал. 1 и ал. 3 от ЗЕСМФИ, КРС разглежда спорове по ЗЕСМФИ във връзка с предоставяне на достъп до и/или съвместно ползване на физическа инфраструктура. Видно от представените документи, „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД не е подало валидно заявление за достъп, съгласно закона и Общите условия, по което заявление ЕР ЮГ изрично или мълчаливо да е отказало представянето на достъп. Между страните не е налице спор във връзка с предоставяне на достъп до и/или съвместно ползване на физическа инфраструктура.

Предвид гореизложеното и на основание чл. 27, ал. 2, т. 6 от АПК във връзка с чл. 82, ал. 1 и ал. 3 от ЗЕСМФИ, КРС отказва да определи специализирана комисия по искане вх. № 12-03-54/15.09.2020 г. и допълнение към него с вх. № 12-01-54/18.09.2020 г. на „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД. Специализирана комисия за разглеждане на искане за спор за достъп може да бъде определена след получаване на евентуален отказ (изричен или мълчалив) от страна на ЕР ЮГ по подаденото от „К И Г УНИСАТ ТВ“ ООД заявление в изпълнение на §3, ал. 3 във вр. с ал. 2 от ПЗР към ЗЕСМФИ.

Решението подлежи на обжалване в 14-дневен срок пред Административен съд София-град.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

(Иван Димитров)

С.Д. ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

съгласно Заповед СП-395/07.07.2020 г.

(Станислава Йорданова)

Директор на дирекция „Правна“:

(Пеньо Пенев)