

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШЕНИЕ № 370 от 10 октомври 2019 г.

На основание чл. 82, ал. 1 и чл. 85, ал. 2, т. 1, б. „б“, във връзка с чл. 3, ал. 1, чл. 15, ал. 1 и 2, както и на основание чл. 81, ал. 10 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура и Решение № 244/21.06.2019 г. на Комисията за регулиране на съобщенията, както и на основание чл. 81, ал. 1, т. 1 и 4 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура, както и във връзка с искане за даване на задължителни указания с вх. № 12-01-1108Е/14.06.2019 г. от „Ай Ти Мания“ ЕООД,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

Дава следните задължителни указания на Кмета на Община Перник и на Общински съвет Перник, наричани по-нататък за краткост в настоящото решение „Община Перник“/ „Общината“:

1. Да подаде в Единната информационна точка (ЕИТ) минимална информация в съответствие с чл. 7, ал. 1 и 2 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура за наличната ѝ физическа инфраструктура по четирите трасета, описани в приложението към искане с вх. № 12-01-1108Е/14.06.2019 г. (заявление №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г.) на „Ай Ти Мания“ ЕООД в едномесечен срок от уведомяване за настоящото решение;

2. Да съгласува предоставения от „Ай Ти Мания“ ЕООД проект на планираната електронна съобщителна мрежа, в която са отбелязани елементите и/или съоръженията на физическата инфраструктура - обект на исканите права;

3. Да разгледа и да се произнесе по заявлението за достъп №19/СЛУ-1220 от 15.02.2019 г. до трите трасета на „Ай Ти Мания“ ЕООД, ведно с проекта на планираната електронна съобщителна мрежа при отчитане на принципите на прозрачност и равнопоставеност;

4. Да сключи договор с „Ай Ти Мания“ ЕООД по заявление за достъп №19/СЛУ-1220 от 15.02.2019 г. в едномесечен срок от представяне на проекта на планираната електронна съобщителна мрежа на „Ай Ти Мания“ ЕООД, при условие, че за наличната ѝ физическа инфраструктура не са налице основания за отказ по чл. 21, ал. 1 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура;

5. Да възстанови на „Ай Ти Мания“ ЕООД заплатената такса за разглеждане на искането за спор в размер на 450 (четиристотин и петдесет) лв.

6. Да уведоми Комисията за регулиране на съобщенията за изпълнение на всяко едно от задълженията по т. 1-5 от настоящото решение в 3-дневен срок.

Мотиви:

1. Искане за даване на задължителни указания

В Комисията за регулиране на съобщенията (КРС/Комисията) постъпи искане по чл. 82, ал. 1 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура (ЗЕСМФИ) с вх. № 12-01-1108Е/14.06.2019 г. от „Ай Ти Мания“ ЕООД за даване на задължителни указания на Община Перник. Предмет на искането са непроизнасяне по заявление за достъп № 19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. до физическа инфраструктура, собственост на Община Перник и непредоставяне на информация по искане за предоставяне на минимална информация №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г. за стълбовете на улично осветление и стълбовете на тролейбусната мрежа, собственост от Община Перник.

Искането на „Ай Ти Мания“ ЕООД е направено след проведена процедура по оказване на съдействие за разрешаване на спор с Община Перник (специализирана комисия, определена от КРС с Решение № 129/28.03.2019 г.) по реда на чл. 86 от ЗЕСМФИ при следната фактология:

1.1 Процедура по съдействие

В искане с вх. № 14-00-479Е/20.03.2019 г. (идентично с вх. № 14-00-480/20.03.2019 г.) се твърди, че е налице непроизнасяне по заявлението за достъп с вх. №19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. на „Ай Ти Мания“ ЕООД. С въпросното заявление е направено искане за достъп до съществуваща физическа инфраструктура - стълбове на улично осветление и стълбове на тролейбусна мрежа, собственост на Община Перник, за три броя трасета, описани в заявлението.

По посоченото заявление заместник-кметът по „Строителство и устройство на територията“ на Община Перник е предоставил отговор с изх. № 19/СЛУ-1220-1/13.03.2019 г., в който са обсъдени хипотези и нормативни разпоредби за предоставяне на достъп до физическата инфраструктура на Община Перник. Обърнато е внимание, че управлението и разпореждането с имоти и вещи - общинска собственост, се извършва под общото ръководство и контрол на общинския съвет, съгласно Закона за общинската собственост. Акцентирано е също така, че разполагането на въздушни кабелни електронни съобщителни мрежи се допуска при условията на чл. 63, ал. 2, т.3 от ЗЕСМФИ, а именно „в квартали, части от квартали, попадащи в устройствени жилищни зони с преобладаващо ниско застрояване на урбанизирани територии с население над 10 000 жители, в които не е налице или не е достъпна подземна физическа инфраструктура на мрежов оператор и е налична стълбовна физическа инфраструктура на мрежов оператор.“

КРС прие Решение №129/28.03.2019 г., с което определи специализирана комисия, която да проведе процедурата по чл. 86, ал. 3 от ЗЕСМФИ.

С писмо изх. № 14-00-479Е/02.04.2019г. от Община Перник беше изискано официално писмено становище по изложените в искането на „Ай Ти Мания“ ЕООД въпроси. С писмо с вх. № 14-00-480/16.04.2019 г. Община Перник представи своето становище по искането.

На основание чл. 86, ал. 3 от ЗЕСМФИ, на 13.05.2019 г. в сградата на КРС беше проведена среща на специализираната комисия със страните по спора. Предмет на срещата бяха поставените в искането въпроси, като проведените обсъждания са отразени в протокола от срещата. Според представителите на Община Перник не може да се изготви

докладна и предложение за решение до Общинския съвет, без да е обозначено до кои елементи/съоръжения по трасето се иска достъп и ползване. За тази цел на „Ай Ти Мания“ ЕООД е необходима информация за местоположението на стълбовете, собственост на Общината. По данни на нейните представители Община Перник не разполага с информацията за стълбовните мрежа за градски транспорт и мрежа за улично осветление в цифров вид и не е предоставяла такава в Единната информационна точка (ЕИТ).

По време на и след проведената среща специализираната комисия е оказала необходимото съдействие на страните за изясняване фактичката обстановка по спора и причините, които са го породили.

Изяснено е, че становището на Община Перник по искането за достъп следва да сочи непълнота/недостатък на подаденото от „Ай Ти Мания“ ЕООД заявление за достъп. Представителите на Общината са изразили готовност да съдействат на „Ай Ти Мания“ ЕООД в оперативен порядък за предоставяне на необходимата информация за идентифициране на трасето и съоръженията на проектираната мрежа, което е необходимо за сключването на договора за достъп.

„Ай Ти Мания“ ЕООД входира писмо вх. № 14-00-480Е/15.05.2019 г. с искане за предоставяне на минимална информация (заявление №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г.) относно съществуваща физическа инфраструктура по чл. 7 от ЗЕСМФИ за четири трасета, първите три от които са идентични с посочените в заявление вх. №19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. Писмото е адресирано както до КРС, така и до Министерството на транспорта информационните технологии и съобщенията (МТИТС) поради естеството на исканата информация, която следва да е предоставена в ЕИТ. Допълнителна информация беше внесена и с писмо вх. № 14-00-480/22.05.2019 г.

В периода след срещата в КРС не е постъпило писмо от Община Перник.

1.2 Същност на искането вх. № 12-01-1108/14.06.2019 г. за даване на задължителни указания и допълнителни становища на страните

„Ай Ти Мания“ ЕООД входира писмо вх. № 12-01-1108/14.06.2019 г. за даване на задължителни указания на Община Перник по реда на чл. 82 от ЗЕСМФИ. В искането на „Ай Ти Мания“ ЕООД се твърди, че е налице непроизнасяне от страна на Община Перник по искане за достъп с № 19/СЛУ-1220/15.02.2019 г., както и липса на отговор по искане за получаване на минимална информация по заявление №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г. във връзка с поискания достъп до физическа инфраструктура, стопанисвана от Община Перник. В тази връзка и на основание чл. 82 от ЗЕСМФИ „Ай Ти Мания“ ЕООД иска от КРС да даде задължителни указания на Община Перник с оглед решаване на спора съобразно разпоредбите на ЗЕСМФИ.

„Ай Ти Мания“ ЕООД представлява оператор на електронна съобщителна мрежа (Оператор на ЕСМ) по смисъла на § 1, т. 4 във вр. с т. 3 от ДР на ЗЕСМФИ. Община Перник представлява мрежов оператор по смисъла на § 1, т. 3 от ДР на закона. Стълбовната мрежа за тролейбусен транспорт на Община Перник представлява физическа инфраструктура по смисъла на § 1, т. 10, във връзка с т. 3, б. „б“ от ДР на ЗЕСМФИ (*физическа инфраструктура, предназначена да осигурява транспортни услуги*). Стълбовете за улично осветление, собственост на Община Перник представляват физическа инфраструктура по смисъла на § 1, т. 10, във връзка с т. 3, б. „а“, „бб“

предложение второ от ДР на ЗЕСМФИ (*физическа инфраструктура, предназначена да осигурява външно обществено осветление*).

Съгласно чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ, *мрежовите оператори предоставят достъп до и/или съвместно ползване на физическата си инфраструктура с писмен договор при предварително оповестени на интернет страницата си прозрачни, пропорционални и справедливи общи условия, включително цена.*

Съгласно чл. 82, ал. 1, във връзка с чл. 81, ал. 1, т. 1 от ЗЕСМФИ, Комисията решава спорове във връзка с предоставяне на достъп и прилагането на условия и цени за достъп в съответствие със ЗЕСМФИ и подзаконовите актове по неговото прилагане, като може да дава задължителни указания по искане на някоя от засегнатите страни.

С Решение № 244/21.06.2019 г. на КРС е определена специализирана комисия, която да разгледа искането за даване на задължителни указания и да проведе процедурата по чл. 82-84 от ЗЕСМФИ. С писмо изх. № 12-01-1108/26.06.2019 г. на „Ай Ти Мания“ ЕООД беше указано да отстрани нередовност по подаденото искане за даване на задължителни указания. Недостатъкът е отстранен на 10.07.2019 г., от която дата започват да текат и сроковете за разглеждане на искането.

1.3 Отговор на Община Перник по искането:

С писмо вх. № 12-01-1108/15.07.2019 г. е поискано становището на Община Перник по искането за даване на задължителни указания. С писмо вх. № 12-01-1108/23.07.2019 г. Община Перник изразява становището си, съгласно което *„на заявителя „Ай Ти Мания“ ЕООД е изготвена исканата информация /извадка/в цифров вид, с която разполага Община Перник с придружително писмо с изх. №19/СЛУ-1220-5/27.05.2019 г., съдържаща 1 брой диск. Заявителят не се е явил за получаването ѝ в центъра за информационно обслужване на Община Перник.“*

Съгласно становище на Община Перник, стълбовете за улично осветление, на които са разположени елементи на електроразпределителната мрежа, не са собственост и не се стопанисват от Община Перник. По информация от проведената среща на специализираната комисия, собственост на Община Перник са единствено стълбовете за улично осветление, изградени на по-късен етап от общината и на които не са разположени елементи на електроразпределителната мрежа. Такива са предимно стълбовете за улично осветление, които се намират в парковете и по смисъла на § 1, т. 10, във връзка с т. 3, б. „а“, „бб“ от ДР на ЗЕСМФИ (*външно обществено осветление*) представляват физическа инфраструктура на Община Перник. Информацията за собствеността на стълбовете за улично осветление на територията на Община Перник се потвърждава и от писмо на „ЧЕЗ РАЗПРЕДЕЛЕНИЕ БЪЛГАРИЯ“ АД с вх. № 12-01-1108/17.06.2019 г.

От страна на „Ай Ти Мания“ ЕООД са изпратени няколко писма по електронната поща на следните дати 10.07.2019 г., 17.07.2019 г., 05.08.2019 г., 07.08.2019 г., 09.08.2019 г., 14.08.2019 г. 23.08.2019 г.

В писма с вх. №12-01-1108/08.08.2019 г. и вх. №12-01-1108/09.08.2019 г. управителят на „Ай Ти Мания“ ЕООД уточнява, че има затруднения с отварянето и разчитането на предоставената му информация. Поради това на заседанието на специализираната комисия със страните по спора е организирана демонстрация за проверка на годността на предоставената от Община Перник информация.

1.4 Заседание на специализираната комисия и страните по спора:

В изпълнение на чл. 84, ал. 2 от ЗЕСМФИ на 14.08.2019 г. е проведено заседание на специализираната комисия по спора за обсъждане на искането и събраните доказателства. Страните по спора са надлежно уведомени за мястото и датата на срещата с писмо изх. № 12-01-1108/29.07.2019 г., като в писмото е уточнено, че при неявяване на представители на страните, искането ще бъде разгледано в тяхно отсъствие. „Ай Ти Мания“ ЕООД не е представявано по време на срещата, като в КРС е получена предварителна информация за невъзможността за присъствие. Протоколът от проведената среща е изпратен на „Ай Ти Мания“ ЕООД на 22.08.2019 г. по електронната поща (избран от предприятието начин на комуникация в процедурата).

По време на срещата са прегледани два компактдиска с предоставена информация от Община Перник. За целта е инсталирана демонстрационна версия на софтуерен продукт на служебен компютър. С негова помощ се изясни, че предоставената информация представлява кадастрална карта, на която има отбелязана физическа инфраструктура (като лампа на улично осветление, шахта, стълб и др.) на територията на град Перник. По обяснения на представителите на Община Перник, представената информация е стара и не е ясно дали за посочените от „Ай Ти Мания“ ЕООД четири трасета е актуална. От така визуализираната информация не може да бъде установено кои стълбове са на Община Перник и кои на други мрежови оператори, като например „ЧЕЗ РАЗПРЕДЕЛЕНИЕ БЪЛГАРИЯ“ АД. Впоследствие построените от Общината стълбове на улично осветление (които нямат съоръжения за електроразпределение) са собственост на Община Перник.

За проведеното заседание е съставен протокол от обсъжданията, част от административната преписка.

2. Мотиви на КРС за дадените задължителни указания:

2.1 Приложима нормативна база

Съгласно § 1, т. 3, б. „б“ от ДР на ЗЕСМФИ *„За целите на този закон "мрежов оператор" е администрацията, управляваща пътя, както и възложителят на нов строеж или на основен ремонт на съществуващи пътища в урбанизираните територии или улични мрежи и съоръжения на техническата инфраструктура и вътрешнокварталните пространства, включително общини.“*

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 и при условията на Глава четвърта, раздел I на ЗЕСМФИ и актовете по прилагането на закона.

Следователно Община Перник представлява задължено лице по чл. 15 от ЗЕСМФИ.

Мрежовите оператори предоставят достъп до и/или съвместно ползване на физическата си инфраструктура с писмен договор при предварително оповестени на интернет страницата си прозрачни, пропорционални и справедливи общи условия, включително цена.

В хода на процедурата е установено, че Община Перник няма предварително оповестени на интернет страницата си прозрачни, пропорционални и справедливи общи условия, включително цена по смисъла на чл. 15, ал. 2 и 3 от ЗЕСМФИ. Община Перник не е предоставяла информация в ЕИТ, като същото е потвърдено от представителите на Общината и на двете проведени срещи.

Съгласно чл. 7, ал. 1 от ЗЕСМФИ за целите на заявяване на достъп до физическа инфраструктура по чл. 15 и 17 от закона мрежовите оператори имат право на минимална информация относно съществуващата физическа инфраструктура, намираща се в района, в който планират разполагане на елементи на електронни съобщителни мрежи.

Минималната информация включва:

1. местоположение и/или трасе на съществуващата физическа инфраструктура;
2. вид на физическата инфраструктура и начин на ползване;
3. наименование, адрес, адрес на електронната поща и телефон за контакт с мрежовия оператор, който стопанисва (управлява) физическата инфраструктура.

Достъпът до минималната информация се осигурява чрез Единната информационна точка по електронен път.

2.2. Искане за минимална информация

Заявлението с искане на информация №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г. на „Ай Ти Мания“ ЕООД е подадено до Община Перник с копие до КРС и МТИТС, като към момента на подаването му електронната платформа ЕИТ не е пусната в действие.

Съгласно чл. 4, ал. 1 от ЗЕСМФИ, функциите на ЕИТ се изпълняват от министъра на транспорта, информационните технологии и съобщенията или от оправомощени от него лица. ЕИТ следва да осигурява достъп на мрежовите оператори до информация за съществуваща физическа инфраструктура за разполагане на мрежи, включително високоскоростни ЕСМ. ГИС базираната електронна платформа ЕИТ представлява съществена гаранция за прозрачността и достъпа до информация за физическа инфраструктура.

Понастоящем ЕИТ вече е функционираща и достъпна на следния интернет адрес: <https://sipbg.gov.bg>.

КРС счита, че така предоставената от Община Перник и проверена от специализираната комисия информация на диск не отговаря на условията на чл. 7, ал. 1 и 2 от ЗЕСМФИ, поради което не представлява годна минимална информация по смисъла на закона. От предоставената карта не могат да бъдат идентифицирани стълбовете на Общината, върху които да бъде разположена ЕСМ. Предоставената е информация във формат за кадастър и не е от вида, изискуем в ЕИТ.

Предоставената на „Ай Ти Мания“ ЕООД не може да бъде използвана за начертаване на проект на електронна съобщителна мрежа и посочване на елементите и/или съоръженията на физическата инфраструктура- обект на исканите права.

КРС счита, че процедурата за предоставяне на минимална информация трябва да продължи с предоставяне на годна минимална информация от страна на Община Перник.

Съгласно чл. 11 от ЗЕСМФИ, когато минималната информация не е предоставена в ЕИТ, мрежовите оператори я предоставят по писмено заявление на друг мрежов оператор, подадено чрез точката. В заявлението по ал. 1 мрежовите оператори посочват района, в който планират разполагане на елементи на мрежата. Исканата информация се

предоставя от мрежовия оператор чрез ЕИТ в срок до един месец от датата на получаване на писменото искане.

Заявлението с искане на информация №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г. е подадено до Община Перник с копие до КРС и МТИТС, като към момента на подаването му електронната платформа ЕИТ не е пусната в действие.

Предвид разпоредбата на чл. 7, ал. 3 от ЗЕСМФИ, КРС счита, че Община Перник следва да предостави надлежна и годна минимална информация за заявените от „Ай Ти Мания“ ЕООД четири трасета, която информация да включва изброените в чл. 7, ал. 2 от ЗЕСМФИ реквизити.

Община Перник разполага с частична, непълна и неактуална информация за собствената ѝ физическа инфраструктура на нейната територията. КРС счита, че едномесечен срок е достатъчен за това, наличната при Община Перник информация да бъде проверена, коригирана и подадена към ЕИТ по електронен път, респективно получена от „Ай Ти Мания“ ЕООД.

С оглед на гореизложеното и на основание чл. 85, ал. 2, т. 1, б. „б“ от ЗЕСМФИ КРС счита, че Община Перник следва да предостави исканата от „Ай Ти Мания“ ЕООД минимална информация в ЕИТ в едномесечен срок от уведомяване за настоящото решение. Информацията следва да бъде актуална и във вида, изискуем от ЕИТ.

Отделно от това, Община Перник няма публикувани Общи условия в изпълнение на чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ, поради което на заявителя не са му известни всички задължителни реквизити на договора за ползване на въпросната инфраструктура. КРС счита, че Община Перник не може да се възползва от неизрядното си поведение, поради което наред с предоставянето на информацията в ЕИТ, общината трябва да предостави на „Ай Ти Мания“ ЕООД условията на договора по чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ. Договорът следва да включва изброените в чл. 15, ал. 3 от ЗЕСМФИ реквизити, включително цената за ползване на въпросната физическа инфраструктура. КРС счита, че най-подходящият начин да се изпълни това условие е като се предостави на предприятието проект на договор.

Община Перник следва да отчете разпоредбата на чл. 19, ал. 1 от ЗЕСМФИ, съгласно която правата по чл. 15, ал. 1 и чл. 17, ал. 1 върху елементи от физическа инфраструктура, държавна или общинска собственост, се предоставят за срок до 10 години без провеждането на търг или конкурс. В случаите по чл. 20, ал. 3, т. 2 от ЗЕСМФИ (ограничен капацитет) се прилага процедурата по чл. 20, ал. 4 – 9 от закона.

2.3 Проект на планираната мрежа

След предоставяне на минимална информация от страна на Община Перник „Ай Ти Мания“ ЕООД може да получи исканата информация от ЕИТ чрез регистрация в електронната платформа ЕИТ и изтегляне на съответните файлове. При наличен интерес да му се предостави достъп до заявените трасета, предприятието може да изготви проект на мрежата си и да го предостави на Община Перник с цел изготвяне на проект на договор. Проектът на „Ай Ти Мания“ ЕООД следва да бъде изготвен при съобразяване на изискванията, посочени в чл. 52 от ЗЕСМФИ. От проекта трябва ясно и еднозначно да се идентифицират стълбовете на Община Перник, както и трасето на ЕСМ и разположението на елементи на ЕСМ по стълбовете, ако има такива.

Изготвянето и представянето на проект е незаместимо действие и необходима предпоставка (условие) за започване на отброяването на срока, в който община Перник е длъжна да сключи договор за достъп и ползване на физическа инфраструктура.

След внасяне на изготвения проект от страна на „Ай Ти Мания“ ЕООД, Община Перник следва да разгледа същия, като при необходимост направи изменения в него или искане за изменения. Измененията, направени или предложени от Община Перник, следва да бъдат обосновани.

Съгласно чл. 22, т. 1 от ЗЕСМФИ, заявителят по чл. 20, ал. 1 или мрежовият оператор има право да отнесе въпроса до Комисията, в случай че в регламентираните срокове липсва произнасяне на мрежовия оператор по заявление, направено в съответствие с чл. 20, ал. 1 от закона.

2.4 Предоставяне на достъп до и ползване на физическа инфраструктура

Подаването на заявления от операторите на ЕСМ за предоставяне на достъп до и/или съвместно ползване на физическата инфраструктура, включително нейните елементи и съоръжения с оглед разполагане и използване на електронни съобщителни мрежи, става по писмено заявление до съответния мрежов оператор, а не чрез ЕИТ(чл. 20, ал. 1 от ЗЕСМФИ). Такова заявление за достъп с вх. №19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. е подадено от „Ай Ти Мания“ ЕООД до Община Перник. В него са посочени три трасета. Подаденото заявление за достъп до минимална информация №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г. касае четири трасета. Първите три трасета са идентични с трите трасета, описани в заявлението за достъп с вх. №19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. Съгласно чл. 20, ал. 1 от ЗЕСМФИ, правата по чл. 15, ал. 1 и чл. 17, ал. 1 се предоставят въз основа на писмено заявление от оператор на електронна съобщителна мрежа до съответния мрежов оператор, в което се посочват районът, елементите и/или съоръженията на физическата инфраструктура - обект на исканите права, както и срокът за ползването им.

С представянето на посочения проект на мрежа заявителят отстранява непълнотата на първоначалното си заявление с № 19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. за достъп до физическа инфраструктура по трите трасета.

В КРС не е налична информация за подадено заявление за достъп по отношение на четвъртото трасе от заявление за предоставяне на информация №19/СЛУ-1220-(5) от 14.05.2019 г., а именно „4. На територията на целия кв. Църква, както и в селата Кралев Дол, Студена и Боснек“. КРС приема, че по отношение на това трасе се иска само достъп до минимална информация. „Ай Ти Мания“ ЕООД може допълнително да подаде заявление за достъп за това трасе, като заявлението трябва да съдържа изброените в чл. 20, ал. 1 от ЗЕСМФИ реквизити.

След предоставяне на проект на мрежата от страна на „Ай Ти Мания“ ЕООД, за Община Перник ще текат срокове за сключване на договор или произнасяне с мотивиран отказ само по отношение на трите трасета в заявление вх. №19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. При желание от страна на „Ай Ти Мания“ ЕООД заявление за достъп до четвъртото трасе би могло да бъде подадено едновременно с внасяне на проекта на мрежата. За разглеждането му ще се прилагат сроковете по закон.

КРС счита, че по първоначалното искане на „Ай Ти Мания“ ЕООД за достъп липсва произнасяне от страна на общината, тъй като не е даден еднозначен отговор на искането за достъп, както и не са посочени пороци/недостатъци на заявлението в срока по чл. 20, ал. 2, които да бъдат отстранени. Всеки отказ за предоставяне на права по чл. 15, ал.

1 от ЗЕСМФИ трябва да бъде задължително мотивиран въз основа на обективни, прозрачни и пропорционални критерии (чл. 21, ал. 1 и 2 от закона).

С предоставянето на проект на трасето и ползваните съоръжения „Ай Ти Мания“ ЕООД ще отстрани непълнотата на първоначалното си заявление, която непълнота е изяснена на срещата на специализираната комисия по решение 129/28.03.2019 г. на КРС. След предоставяне на минималната информация в ЕИТ от страна на Община Перник и подаване на проект на мрежата, за Общината ще започнат да текат сроковете за сключване на договор по чл. 20, ал. 3 от ЗЕСМФИ.

2.5 Сключване на договор

Съгласно чл. 15, ал. 1 от ЗЕСМФИ, като мрежов оператор Община Перник има действащо задължение за предоставяне на достъп, което следва да се изпълнява непрекъснато от нея при наличие на обосновано искане от оператор на ЕСМ. В случай на неизпълнение на посоченото задължение, общината носи и административнонаказателна отговорност по чл. 92, ал. 1 от ЗЕСМФИ.

Съгласно чл. 20, ал. 3 от ЗЕСМФИ „Мрежовият оператор сключва договор по чл. 15, ал. 2 или по чл. 17, ал. 4 от закона със заявителя в срок от един месец, считано от датата на получаване на писменото заявление по ал. 1 или от отстраняването на нередовностите по ал. 2, освен ако:

1. е налице основание за отказ по чл. 21, или
2. възможностите за ползването на съответната физическа инфраструктура - обект на искането по ал. 1, са ограничени.“

Предвид цитираната разпоредба, КРС счита за пропорционално Община Перник да сключи договор с „Ай Ти Мания“ ЕООД в срок от един месец, считано от датата на получаване на проекта на мрежата. Общината може обосновано да откаже сключването на договор само и единствено, ако е налице основание за отказ по чл. 21 от ЗЕСМФИ, или възможностите за ползването на съответната физическа инфраструктура - обект на искането, са ограничени.“ В последния случай, Община Перник трябва да проведе процедурата по чл. 20, ал. 4-9 от закона.

Съгласно чл. 22, т. 1 и 2 от ЗЕСМФИ *Заявителят по чл. 20, ал. 1 или мрежовият оператор има право да отнесе въпроса до Комисията, в случай че в сроковете по чл. 20 и 21:*

1. *липсва произнасяне на мрежовия оператор по заявление, направено в съответствие с чл. 20, ал. 1, или*
2. *не е сключен договор по чл. 15, ал. 2 или по чл. 17, ал. 4, включително поради липса на съгласие по отношение на условията на достъпа и/или съвместното ползване, в т. ч. по отношение на цената, или*

С оглед на гореизложеното, Община Перник следва да сключи договор за достъп до физическа инфраструктура с „Ай Ти Мания“ ЕООД по заявление вх. №19/СЛУ-1220/15.02.2019 г. в едномесечен срок от предоставянето на проект на мрежата за трите посочени трасета, в случай, че не е налице основание за отказ по чл. 21, ал. 1 от ЗЕСМФИ.

2.6 Равнопоставеност и прозрачност

По време на срещата на специализираната комисия с Община Перник по решение 244/21.06.2019 се изясни, че процедура по даване на достъп и ползване е пред финализиране и предстои подписването на договор с друго предприятие, доставчик на електронни съобщителни услуги за физическа инфраструктура на Община Перник. Поради липса на Общи условия и цени за достъп, цената за ползване е определена от външен оценител, ангажиран от Община Перник.

Съгласно чл. 3, ал. 1 от ЗЕСМФИ *„За постигането на целите по чл. 2 при прилагането на този закон държавните органи, органите на местно самоуправление и мрежовите оператори спазват принципите на публичност, прозрачност, равнопоставеност и пропорционалност.“*

КРС счита, че цените и условията, при които Община Перник е предоставила достъп или ще предостави такъв на друго предприятие (оператор на електронна съобщителна мрежа (ЕСМ)) следва да бъдат приложени и към „Ай Ти Мания“ ЕООД, доколкото същите не противоречат на ЗЕСМФИ.

Всеки мрежов оператор има право да определя едностранно цените за достъп в рамките на разпоредбите на ЗЕСМФИ и Методиката по чл. 3, ал. 5 от ЗЕСМФИ. В този смисъл, следва да се отчете и текстът на чл. 3, ал. 4, съгласно който *цените, които мрежовите оператори могат да определят за предоставяне на достъп до и за съвместно ползване, право на преминаване, за координиране, съгласуване или за други дейности по този закон, отразяват всички разходи, които са свързани със съответната дейност.* При определяне на цената за достъп и ползване на физическата си инфраструктура Община Перник следва да вземе предвид и разпоредбите на Методиката за начина за разпределяне на разходите при определяне на цени за предоставяне на достъп до и съвместно ползване на физическа инфраструктура и право на преминаване по Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура.

При разпределяне на разходите за дадената услуга се спазват следните принципи: разходна обусловеност (причинно-следствена връзка между разходите и дейността) – разходите се разпределят по тези услуги, за осигуряването на които са направени, прозрачност, равнопоставеност, пропорционалност и липса на антиконкурентно крос-субсидиране.

Община Перник следва да окаже пълно съдействие на „Ай Ти Мания“ ЕООД във връзка с разглеждане на заявлението и относимите документи, включително проект, като прилага стриктно сроковете по ЗЕСМФИ и посочените в настоящото решение такива.

2.7. Разпореждане относно разноските

„Ай Ти Мания“ ЕООД е заплатило таксата за разглеждане на искането за спор с вх. № 12-01-1108Е/14.06.2019 г. по чл. 1, ал. 1, т. 2 от Тарифа за таксите, които се събират от Комисията за регулиране на съобщенията по реда на закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура в размер на 450 лв.

Съгласно чл. 81, ал. 10 от ЗЕСМФИ *„Заплатената такса и разноски се поемат от ответната страна по спора в съответствие с уважената част от искането.“* Съгласно чл. 59, ал. 2, т. 6 от Административнопроцесуалния кодекс, в административният акт се включва разпореждане относно разноските.

С оглед изхода на спора КРС разпорежда на Кмета на Община Перник и на Общински съвет Перник да възстановят на „Ай Ти Мания“ ЕООД заплатената от дружеството такса за разрешаване на спора в размер на 450 (четиристотин и петдесет) лв.

2.8. Уведомяване на КРС

Община Перник следва да уведоми КРС за изпълнение на всяко едно от настоящите указания в 3-дневен срок. КРС счита, че общината трябва да уведоми КРС като орган за решаване на спорове по Глава осма от ЗЕСМФИ, за финалния резултат от процедурата, започната от „Ай Ти Мания“ ЕООД със заявление за достъп и искане на информация при всеки един от етапите, споменати в указанията.

В случай, че е сключен договор, Община Перник следва да информира за това КРС, както и да изпрати копие на сключения договор.

В случай, че достъп е отказан, отказът следва да е мотивиран при условията на чл. 21, ал. 1 и 2 от ЗЕСМФИ. В този случай, Община Перник следва да информира КРС и да предостави копие от мотивирания отказ.

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

(Иван Димитров)

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

(Кристина Хитрова)

Директор на дирекция „Правна“:

(Неда Койчева)