

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШЕНИЕ № 371

от 15 октомври 2020 г.

На основание чл. 85, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 82, ал. 1 и чл. 81, ал. 1, т. 1 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура и Решение № 359/30.09.2019 г. на Комисията за регулиране на съобщенията, както и на основание чл. 56, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс, във връзка с писмо вх. № 12-01-1499/09.10.2020 г. на „НЕТ-СЪРФ.НЕТ“ ООД,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

1. Приема резултатите от работата на специализираната комисия, определена с Решение № 199/16.05.2019 г. на Комисията за регулиране на съобщенията.
2. Прекратява производството, образувано по искане вх. № 12-01-1499/07.05.2019 г. на „НЕТ-СЪРФ.НЕТ“ ООД.
3. Решението да бъде изпратено на заинтересованите лица в тридневен срок и да се публикува на страницата на Комисията за регулиране на съобщенията в интернет.

Мотиви:

В Комисията за регулиране на съобщенията (КРС/Комисията) постъпи искане вх. № 12-01-1499/07.05.2019 г. от „НЕТ-СЪРФ.НЕТ“ ООД (НЕТ-СЪРФ) за даване на задължителни указания по чл. 82, ал. 1 от Закона за електронните съобщителни мрежи и физическа инфраструктура (ЗЕСМФИ) на „ЕЛЕКТРОРАЗПРЕДЕЛЕНИЕ СЕВЕР“ АД (ЕРП СЕВЕР).

НЕТ-СЪРФ представлява оператор на електронни съобщителни мрежи по смисъла на § 1, т. 4 от Допълнителните разпоредби на ЗЕСМФИ. ЕРП СЕВЕР представлява мрежов оператор по § 1, т. 3 от ДР на закона. Въздушната стълбовна и подземната тръбна мрежи на ЕРП СЕВЕР представляват 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. 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*. Разпоредбата на чл. 82, ал. 1, във връзка с чл. 81, ал. 1, т. 1 и ал. 2 от ЗЕСМФИ, предвижда, че *Комисията решава спорове по този*

закон по искане на мрежов оператор, като дава задължителни указания по искане на някоя от засегнатите страни.

Описание на процедурата:

I. Същност на искането на НЕТ-СЪРФ за даване на задължителни указания.

НЕТ-СЪРФ прави искане КРС да даде задължителни указания по чл. 82, ал. 1 от ЗЕСМФИ на ЕРП СЕВЕР с предмет Общите условия на договорите за осигуряване на достъп до и/или съвместно ползване на физическа инфраструктура на ЕРП СЕВЕР, публикувани на интернет страницата на предприятието¹. Конкретно се оспорват ценовите условия, техническите изисквания, както и други клаузи от общите условия по чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ на ЕРП СЕВЕР. Самите искания са систематизирани в четири основни точки, както следва: дата на влизане в сила на Общите условия на ЕРП СЕВЕР и прилагането на ЗЕСМФИ до приемане на наредбата по чл. 63, ал. 5 от закона (т. I от искането); цени за достъп и методики за ценообразуване на ЕРП СЕВЕР (т. II и III от искането) и други клаузи от Общите условия (т. IV от искането).

Искането на НЕТ-СЪРФ е направено след проведени процедури по чл. 86 от ЗЕСМФИ за оказване на съдействие за доброволно решаване на спорове с ЕРП СЕВЕР (специализирани комисии, определени с Решения №№ 467-469/08.11.2018 г. и 498/23.11.2018 г. на КРС). В резултат от работата на помирителните комисии, предхождащи настоящия спор, бяха постигнати редица важни резултати: публикуване от ЕРП СЕВЕР на интернет страницата му на „Ценоразпис на услуги за ползване на физическа инфраструктура“ (месечна цена от 0.53 лв. без ДДС за окачване на 1 съобщителен кабел на 1 бр. стълб, респ. 0.05 лв. без ДДС за ползване на 1 линейен метър от подземна тръбна мрежа); публикуване на механизъм за ценообразуване, като задължителен минимален законов реквизит на Общите условия по чл. 15, ал. 3, т. 4 от ЗЕСМФИ; разрешаване изграждането на магистрални (субмагистрални) ЕСМ не само на стълбове тип „Краен“, „Ъглов“, а и на тип „Носещ“; увеличаване от 30 календарни дни на 2 месеца на срока за демонтаж на ЕСМ и прилежащата ѝ инфраструктура в случаите на прекратяване на договора; увеличаване от 10 на 20 м. на максималното разстояние за директно изграждане на абонатни отклонения на ЕСМ към сгради и предвиждане на разстояние между опорните стълбове по-голямо от 35 м. за изграждане на абонатно отклонение към отсрещната страна на улицата посредством използването на помощни пилони; въвеждане на максимална горна граница от 30 % на неустойката, дължима в случаите на забава плащането на месечната такса от оператор на ЕСМ; съобразяване на процедурата за предоставяне на достъп до физическата инфраструктура - въздушни електропроводни линии до 400 V и подземна тръбна мрежа със законовите срокове по чл. 20 от ЗЕСМФИ и др. В тази връзка, КРС направи и допълнителни препоръки на ЕРП СЕВЕР по отношение на Общите условия по чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ на предприятието (писмо изх. № 14-00-1992/18.03.2019 г.).

С Решение № 199/16.05.2019 г. на основание чл. 82, ал. 3 от ЗЕСМФИ КРС определи специализирана комисия по горепосоченото искане за даване на задължителни указания на ЕРП СЕВЕР. С писмо изх. № 12-01-1499/20.05.2019 г. специализираната

¹ <https://www.erpsever.bg/bg/operatori-na-esm>

комисия по спора уведоми НЕТ-СЪРФ за констатирани непълноти и нередовности в подаденото искане и приложенията към него. С писмо вх. № 12-01-1499/23.05.2019 г. НЕТ-СЪРФ уведоми КРС за отстранените непълноти и нередовности на искането.

II. Становище на ЕРП СЕВЕР по искането.

С писмо изх. № 12-01-1499/30.05.2019 г. на основание чл. 83, ал. 1 от ЗЕСМФИ специализираната комисия изиска от ЕРП СЕВЕР да представи писмено становище по искането, вкл. да приложи съответните доказателства, които счита за необходими.

С писмо вх. № 12-01-1499/11.06.2019 г. ЕРП СЕВЕР представи своето становище по искането на НЕТ-СЪРФ. Допълнително, след проведеното с участието на страните заседание на специализираната комисия по спора, ЕРП СЕВЕР представи второ становище (писмо вх. № 12-01-1499/15.08.2019 г.), в което посочи че е приело и част от исканията на НЕТ-СЪРФ.

III. Изслушване на страните по спора.

Съгласно чл. 84, ал. 2 от ЗЕСМФИ, *след събиране на всички доказателства специализираната комисия обсъжда искането и събраните доказателства по случая на заседание със страните или с техни упълномощени представители.*

В изпълнение на посочената разпоредба на 23.07.2019 г. беше проведено заседанието на специализираната комисия по спора, на което присъстваха и страните.

За направените на заседанието обсъждания е съставен протокол в съответствие с чл. 84, ал. 4 от ЗЕСМФИ.

IV. Решение на КРС по искането. Удължаване на срока за произнасяне.

В резултат от работата на специализираната комисия по настоящия спор бяха постигнати редица важни резултати: прекратяването на достъпа до електроразпределителната мрежа на ЕРП СЕВЕР да става не автоматично, а само при забава на плащането на месечната такса с повече от 30 дни; въвеждане на максимална горна граница от 30 % на неустойката, дължима в случаите на забава плащането на месечната такса за наем на електроразпределителната мрежа; отказ за предоставяне на достъп до физическата инфраструктура на ЕРП СЕВЕР да може да бъде правен само на основанията, предвидени в чл. 21 от ЗЕСМФИ. Изчисляването на остатъчния (свободен) капацитет на предприятието да става по прозрачен начин, вкл. чрез посочване на планирания капацитет на съоръженията на ЕРП СЕВЕР в Единната информационна точка; допълване на чл. 10 от Общите условия с нова ал. 5, предвиждаща че при сключване на договор за вече разположена мрежа в съответствие със ЗЕСМФИ операторите на ЕСМ нямат задължение да предоставят за съгласуване проект по чл. 52, ал. 1, т. 1 от закона, вкл. не дължат заплащане на такси; изменение на услугата „месечна цена за ползване на стълбовна мрежа ниско напрежение“ чрез предвиждане на тарифиране на брой ЕСМ, а не на брой кабели с цел избягване заплащането на прекомерно високи цени за достъп; разясняване на страните на началната дата (в случая за ЕРП СЕВЕР - 15.02.2019 г., предвид измененията на Общите условия след намесата на КРС), от която започват да се изчисляват 7-месечният срок за привеждане на действащите договори в съответствие с Общите условия на ЕРП СЕВЕР (§ 3, ал. 2 от ПЗР на ЗЕСМФИ), респ. 6-месечният срок за

деклариране пред предприятието на ЕСМ, разположени без договор или необозначени и немаркирани мрежи (§ 4, ал. 1 от ПЗР на закона).

С Решение № 359/30.09.2019 г. КРС се произнесе по исканията на НЕТ-СЪРФ, касаещи датата на влизане в сила на Общите условия на ЕРП СЕВЕР по чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ и прилагането на закона до приемане на наредбата по чл. 63, ал. 5 (т. I от искането), както и по исканията за изменения и допълнения на конкретни клаузи от Общите условия на ЕРП СЕВЕР (т. IV от искането). С посоченото решение Комисията удължи срока за произнасяне по отношение исканията на НЕТ-СЪРФ относно цените за достъп и механизма за ценообразуване на ЕРП СЕВЕР (т. II и III от искането). Посочените искания са против Приложение № 5 „Ценоразпис на услуги за ползване на физическа инфраструктура“ към Общите условия и *de facto* се отнасят до проверка на съответствието на цените и механизма за ценообразуване с методиката по чл. 3, ал. 5 от ЗЕСМФИ.

Съгласно чл. 81, ал. 4 от ЗЕСМФИ, *при решаване на спор, свързан с физическа инфраструктура, изградена за нуждите на мрежи, различни от електронни съобщителни мрежи, Комисията приема решение в съответствие с обвързващо за нея становище на компетентните органи, които имат правомощия по регулиране и контрол на основната дейност на мрежовите оператори, свързана с обществено ползване и/или доставка на услугите, съгласно § 1, т. 3, букви „а“ и „б“ от допълнителните разпоредби.* Разпоредбата на чл. 83, ал. 3 от закона допълнително предвижда, че *в случаите по чл. 81, ал. 4 специализираната комисия изпраща копие от искането и всички събрани доказателства до съответния компетентен орган за становище, което има задължителна сила за Комисията.*

В конкретния случай, компетентен орган по смисъла на чл. 81, ал. 4 от ЗЕСМФИ относно регулирането и контрола на основната дейност на ЕРП СЕВЕР, свързана с обществено ползване и/или доставка на услугата „разпределение на електрическа енергия“ (услуга по § 1, т. 3, б. „а“, „бб“ от ДР на ЗЕСМФИ) е Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР). Към момента на приемане на Решение № 359/30.09.2019 г. не беше получено обвързващо становище от КЕВР по чл. 81, ал. 4, във връзка с чл. 83, ал. 3 от ЗЕСМФИ, поради което на основание чл. 85, ал. 4 от закона КРС удължи срока за произнасяне по отношение на т. II и III от искането.

V. Прекратяване на производството по искането на НЕТ-СЪРФ:

С писмо вх. № 12-01-1499/09.10.2020 г. НЕТ-СЪРФ поиска прекратяване на производството, образувано по искане вх. № 12-01-1499/07.05.2019 г. В писмото е посочено, че НЕТ-СЪРФ оперира на лицензионната територия на „ЧЕЗ РАЗПРЕДЕЛЕНИЕ БЪЛГАРИЯ“ АД и ползва основно мощностите и инфраструктурата на последното.

НЕТ-СЪРФ е посочило, че вследствие на предприетите действия от страна на КРС е преустановена практиката на мрежовия оператор да претендира заплащането на еднократни цени за сключване и/или подновяване срока сключените договори. Благодарение на последното, НЕТ-СЪРФ е сключило договор за достъп по чл. 15, ал. 2 от ЗЕСМФИ за достъп до физическата инфраструктура на предприятието без да заплаща посочените еднократни такси.

Съгласно чл. 56, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), *административният орган прекратява производството по искане на страната, по чиято инициатива то е започнало, освен ако в закон е предвидено друго.*

Предвид гореизложеното и на основание чл. 56, ал. 1 от АПК КРС прекратява производството, образувано по искане вх. № 12-01-1499/07.05.2019 г. на НЕТ-СЪРФ.

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)