

ПОЗИЦИЯ
на Комисията за регулиране на съобщенията
по чл. 37, ал. 3 във връзка с чл. 167, ал. 7 от Закона за електронните съобщения
относно внесен от „Българска телекомуникационна компания“ АД
проект на Типово предложение за достъп до пасивна инфраструктура

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА
Проект!

РЕШЕНИЕ №

от 2012 г.

На основание чл. 167, ал. 7 във връзка с чл. 167, ал. 3 и чл. 37 от Закона за електронните съобщения, във връзка с писма вх. № 04-04-197/18.05.2011 г. и вх. № 04-04-197/24.11.2011 г. от „Българска телекомуникационна компания“ АД и във връзка с Решение № 246 от 22.02.2011 г. на Комисията за регулиране на съобщенията, както и на основание чл. 35, ал. 6, т. 3 от Закона за електронните съобщения във връзка с чл. 60, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

1. Одобрява внесения с писмо вх. № 04-04-197/18.05.2011 г. (Приложение I към настоящото решение) и допълнен с писмо вх. № 04-04-197/24.11.2011 г. (Приложение II към настоящото решение) от „Българска телекомуникационна компания“ АД проект на Типово предложение за достъп до пасивна инфраструктура със задължителни указания за неговото изменение, посочени в Приложение № III към настоящото решение.

2. Задължава „Българска телекомуникационна компания“ АД в 14-дневен срок от уведомяване за настоящото решение да публикува на официалната си страница в интернет Типовото предложение за достъп до пасивна инфраструктура, изменено съобразно посоченото в т.1.

3. Задължава „Българска телекомуникационна компания“ АД да предприеме необходимите действия по изменение на сключените договори за достъп до пасивна инфраструктура, с оглед привеждането им в съответствие с одобреното с настоящото решение Типово предложение за достъп до пасивна инфраструктура. Необходимите действия по изменение на договорите следва да бъдат предприети от предприятието в срок до един месец, считано от уведомяването за настоящото решение.

4. Допуска предварително изпълнение на настоящото решение.

Мотиви: С Решение № 246 от 22.02.2011 г. на Комисията за регулиране на съобщенията (КРС/ комисията) са продължени и изменени специфичните задължения на „Българска телекомуникационна компания“ АД (БТК) за предоставяне на достъп до пасивна инфраструктура и на предприятието е наложено задължение за изготвяне и публикуване на Типово предложение за достъп до пасивна инфраструктура (Типово предложение) с определено минимално съдържание.

Приложение към Решение № 376/01.03.2012 г. на КРС

В изпълнение на Решение № 246 от 22.02.2011 г., с писмо вх. № 04-04-197/18.05.2011 г., БТК внесе проект на Типово предложение, който следва да бъде разгледан и одобрен от КРС след провеждане на обществени консултации.

С писмо изх. № 04-04-353/19.10.2011 г. КРС изиска от БТК допълнение на Типовото предложение с оглед постигане на съответствие на внесената проект с определеното в Решение № 246 от 22.02.2011 г. на комисията минимално съдържание на Типовото предложение. С посоченото писмо, КРС изиска от БТК и документи, доказващи разходите за услугата „съгласуване на работен проект“, както и информация във връзка с изпълнение на задълженията на предприятието по т.т. V.Б.1.4.3 и V.Б.1.4.4. от Решение № 246 от 22.02.2011 г.

С писмо вх. № 04-04-353/02.11.2011 г. БТК внесе информация за разходите за услугата „съгласуване на работен проект“. С писмо вх. № 04-04-197/24.11.2011 г. БТК внесе допълнение на Типовото предложение в отделни негови части, съобразно изискванията на КРС, както и предостави информация за разходи за предоставяне на услуги и данни за развитието на каналната си мрежата.

Съгласно разпоредбата на чл. 167, ал. 7 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС), КРС с решение, прието по реда на чл. 37 от ЗЕС при спазване на основните принципи на закона, заложи в чл. 5 и за постигане на целите по чл. 4 от същия закон, може да задължи предприятията да изменят типове си предложения.

При определяне на задължителните указания за изменение в проекта на Типовото предложение на БТК КРС е взела предвид разпоредбите на действащия ЗЕС и актовете по прилагането му. Указанията за изменение в определени текстове от проекта на Типово предложение целят подобряване на условията за предоставяне на достъп до каналната мрежа на БТК. Прецизирани са някои от процедурите по предоставяне на услугите, условията за изискване на обезпечения по договор за достъп до каналната мрежа, както и са конкретизирани задълженията на страните по договора и правилата за ограничаване и прекратяване на достъпа.

На следващо място, предвид наложените на БТК задължения за ценови контрол, КРС е изготвила и указания за изменение на Типовото предложение в частта ценови условия за ползване на услугата. Комисията е на мнение, че се налагат промени в ценовото предложение на БТК, за да се осигури ефективно прилагане на наложените на предприятието ценови задължения.

Конкретните задължителни указания и мотивите за тяхното даване се съдържат в Приложение № III към настоящото решение.

С оглед обосноваването на разпоредбата за предварително изпълнение на настоящото решение комисията отбелязва следното:

Съгласно разпоредбите на чл. 35, ал. 6, т. 3 от ЗЕС, комисията включва разпоредба за предварително изпълнение при условията на чл. 60 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) при издаване на решения, отнасящи се до изпълнение на специфични задължения на предприятия със значително въздействие на съответен пазар.

С Решение № 246 от 22.02.2011 г. КРС извърши определяне, анализ и оценка на пазара на предоставяне на (физически) достъп на едро до мрежова инфраструктура (включително самостоятелен и съвместен необвързан достъп) в определено местоположение като съответен пазар, подлежащ на ex-ante регулиране. БТК е определено за предприятие със значително въздействие върху посочения пазар и са му наложени, респективно продължени специфични задължения за осигуряване на достъп до пасивна инфраструктура (канална мрежа), прозрачност, равнопоставеност и ценови ограничения, включително задължение за разходоориентираност. С оглед дадените й правомощия и предвид подробно изложените в приложението към Решение № 246 от 22.02.2011 г. мотиви, комисията е наложила на БТК задължение за изготвяне и публикуване на Типово предложение за достъп до пасивна инфраструктура¹. С оглед изложеното, настоящото решение се явява акт, свързан с изпълнение на специфично задължение на БТК, в качеството му на предприятие със значително въздействие върху съответен пазар, и попада в обхвата на нормата на чл. 35, ал. 6, т. 3 от ЗЕС.

¹ Задължението е наложено с т. V.Б.4. от Решение № 246 от 22.02.2011 г.

Видно от нормата на чл. 60, ал. 1 от АПК в административния акт може да се включи разпореждане за предварително изпълнение, когато това се налага с цел защита на важни държавни и обществени интереси, при опасност да бъде осуетено или сериозно затруднено изпълнението на акта или ако от закъснението на изпълнението може да последва значителна или трудно поправима вреда.

Доколкото достъпът до пасивна инфраструктура е съществено условие за осигуряване на ефективна конкуренция на свързаните пазари на дребно, КРС обосновава е преценила, че чрез продължаване на задължението на БТК за предоставяне на достъп до пасивната инфраструктура ще се даде възможност на алтернативните предприятия, които имат интерес да изградят свои мрежи, да ползват, при техническа възможност и наличие на капацитет, вече изградената инфраструктура на БТК.

В допълнение, КРС е отчела, че при липса на регулаторна намеса е възможно БТК да отказва необосновано достъп до пасивна инфраструктура, да налага едностранно условия за реализиране на достъпа и да определя допълнителни технически изисквания, които биха били равностойни на отказ да предостави достъп до тази инфраструктура.

По отношение на БТК е наложено задължение за изготвяне и публикуване на Типово предложение за достъп до пасивна инфраструктура с оглед преодоляване на неценови и ценови антиконкурентни практики на историческото предприятие. Изготвянето и публикуването на Типово предложение за достъп до пасивната инфраструктура е гъвкав регулаторен инструмент за постигане на прозрачност и равнопоставеност при изпълнението на наложеното задължение на БТК за предоставяне на достъп до пасивната му инфраструктура на останалите участници на пазара. Създаването на прозрачни и равнопоставени условия за достъп до пасивната инфраструктура на историческото предприятие, чрез публикуване на Типово предложение, ще гарантира безпрепятствено навлизане на нови участници на пазара на дребно на широколентов достъп до интернет, както и засилване на мрежовата конкуренция и технологичното развитие на мрежите на алтернативните предприятия.

Видно от разпоредбата на чл. 167, ал. 8 от ЗЕС, сключените индивидуални договори за достъп между БТК и предприятията не могат да противоречат на Типовото предложение. Предвид изложеното, наличието на действащо решение на комисията за одобряване с указания за изменение на Типовото предложение осигурява правен механизъм за практическо въвеждане на условията и цените за ползване на достъп до пасивната инфраструктура, съобразно наложените специфични задължения на БТК, в договорните отношения между предприятията.

Без ефективна регулаторна намеса, БТК, в качеството си на предприятие със значително въздействие върху пазара, не би имало интерес да оперира ефективно и да намали разходите си. Посоченото е основание КРС наложи прилагане на цени за ползване на трасе от подземната канална мрежа, съобразени с наложените на БТК специфични задължения, за да не се ограничават възможностите за развитие на конкуренцията.

В тази връзка, комисията счита, че всяко забавяне на ефективното въвеждането на наложеното специфично задължение на БТК за публикуване на Типово предложение води до увреждане както на конкуренцията, така и на интересите на крайните потребители. Неприлагането на наложеното специфично задължение на предприятието със значително въздействие върху пазара ще засегне съществено важни обществени интереси, доколкото ще е налице значителен период от време, в който няма да бъде осигурена възможност за конкурентните предприятия да развият дейността си в условията на конкурентна среда, респективно на свързаните пазари на дребно крайните потребители няма да имат възможност за избор на електронни съобщителни услуги и по-ниски цени за ползването им. Посоченото може да доведе до значителна или трудно поправима вреда по отношение на конкурентните предприятия, които ще бъдат принудени да ползват достъп до пасивна инфраструктура при условия, които не отговарят на наложените на БТК специфични задължения. Същевременно, изготвените от комисията задължителни указания за изменение на Типовото предложение се основават на задълбочен анализ, като комисията е отчела, че изпълнението на указанията няма да засегне жизнеспособността на БТК и те не са пречка за осъществяване на нормалната му търговска дейност.

С оглед изложеното по-горе, а именно, че липсват фактори, които да допринесат за подобряване на условията за предоставяне на достъп до пасивната инфраструктура (канална мрежа) на БТК без регулаторна намеса, комисията е на мнение, че без наличие на

Приложение към Решение № 376/01.03.2012 г. на КРС

предварително изпълнение има опасност да бъде осуетено или сериозно затруднено изпълнението на акта.

Комисията счита, че е налице и особено важен държавен интерес, който се изразява в необходимостта от изпълнение на задължения, произтичащи от правото на ЕС, което задължава комисията да разпoredи предварително изпълнение на своите решения, свързани с имплементирането на Европейската регулаторна рамка. Съгласно чл. 4(1) от Директива № 2002/21/ЕО, държавите-членки са длъжни да гарантират, че до приключване на обжалването, решението на националния регулаторен орган остава в сила, освен ако не са приложени временни мерки в съответствие с националното законодателство. С други думи, преценката за особено важните интереси, които следва да бъдат защитени с решенията на комисията, е направена на ниво ЕС и е закрепено със задължителна разпоредба на Директива № 2002/21/ЕО. В по-широк аспект, предварителното изпълнение на решенията на комисията гарантира, че ще се постигне една от задачите на комисията, съгласно чл. 8 от Директива № 2002/21/ЕО – да се допринесе за развитието на вътрешния пазар на ЕС.

Разпоредбата на чл. 35, ал. 6, т. 3 във връзка с чл. 60, ал. 1 от АПК е единственият правен механизъм за изпълнение на задължението по чл. 4 (1) от Директива № 2002/21/ЕО. От тази гледна точка, комисията счита че е налице особено важен държавен интерес от изпълнение на задълженията на Република България, произтичащи от чл. 288(3) от Договора за функциониране на Европейския съюз във връзка с чл. 4(1) от Директива № 2002/21/ЕО, което може да бъде постигнато само с разпoredждане на предварително изпълнение на настоящото решение.

С оглед всичко гореизложено комисията е на мнение, че са налице основания по чл. 60, ал. 1 от АПК, които обосновават необходимостта от допускане на предварително изпълнение на настоящото решение.

Решението подлежи на обжалване в 14-дневен срок пред Върховния административен съд.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

(д-р Веселин Божков)

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

(Вяра Минчева)