

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШЕНИЕ № 344

от 28 ноември 2023 г.

На основание чл. 30, ал. 1, т. 10, във връзка с чл. 91, ал. 2 и чл. 83 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС) и Решение № 299/24.10.2023 г. на КРС и във връзка със Заявление с вх. № 08-01-516/15.11.2023 г., допълнено с вх. № 08-01-516-1/16.11.2023 г. и с вх. № 08-01-516-2/27.11.2023 г. от „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД и Писмо с вх. № 03-07-131/27.11.2023 г. от Министерство на транспорта и съобщенията, както и на основание чл. 60, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

1. Издава на „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД следните разрешения за ползване на радиочестотен спектър за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги, с национално покритие, за срок от 15 години, считано от 28.11.2023 г. до 28.11.2038 г.:

1.1. Разрешение № 02551/28.11.2023 г. за ползване на радиочестотен спектър в обхват 700 MHz (радиочестотни ленти 713- 723 MHz/768-778 MHz) за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги, с национално покритие;

1.2. Разрешение № 02554/28.11.2023 г. за ползване на радиочестотен спектър в обхват 800 MHz (радиочестотни ленти 842-852 MHz/801- 811 MHz) за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги, с национално покритие.

2. Издаването на разрешенията по т. 1 да бъде отразено в публичния регистър на предприятията, които имат разрешения за ползване на радиочестотен спектър.

3. Разпорежда предварително изпълнение на решението.

Мотиви:

На основание чл. 91, ал. 1 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС), със свое Решение № 299 от 24.10.2023 г. (обн. ДВ, бр. 90 от 27 октомври 2023 г.) Комисията за регулиране на съобщенията (КРС), публикува съобщение на страницата си в интернет, на [Портала за обществени консултации](#) и в "Държавен вестник" (брой: 90, от дата 27.10.2023 г.) относно намерението си да издаде следните разрешения:

1. три разрешения в обхват 700 MHz за предоставяне на 2x10 MHz с всяко от тях (три честотни блока от 2x10 MHz), както следва:

– едно разрешение с предоставяне на честотни ленти 703-713 MHz/758-768 MHz (2x10 MHz);

– едно разрешение с предоставяне на честотни ленти 713-723 MHz/768-778 MHz (2x10 MHz);
– едно разрешение с предоставяне на честотни ленти 723-733 MHz/778-788 MHz (2x10 MHz),
по инициатива на „А1 България“ ЕАД.

2. три разрешения в обхват 800 MHz за предоставяне на 2x10 MHz с всяко от тях (три честотни блока от 2x10 MHz), както следва:

– едно разрешение с предоставяне на честотни ленти 791-801 MHz/832-842 MHz (2x10 MHz);
– едно разрешение с предоставяне на честотни ленти 801-811 MHz/842-852 MHz (2x10 MHz);
– едно разрешение с предоставяне на честотни ленти 811-821 MHz/852-862 MHz (2x10 MHz),
по инициатива на „А1 България“ ЕАД.

Съгласно точка IV от Решение № 299 от 24.10.2023 г., е определен 21-дневен срок, считано от датата на обнародване на съобщението в „Държавен вестник“, в който заинтересованите лица могат да подадат други заявления за ползване на радиочестотен спектър. Решението е обнародвано на 27.10.2023г. и в тази връзка, срокът за подаване на заявления беше до 17.11.2023 г.

В рамките на посочения срок в КРС бяха подадени, заявление Заявление с вх. № 08-01-516/15.11.2023 г., допълнено с вх. № 08-01-516-1/16.11.2023 г., подадено от „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД. Заявлението на „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД е потвърдено с Писмо с вх. № 08-01-516-2/27.11.2023 г.

В горепосочения срок постъпи заявление и от „ЙЕТТЕЛ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД с вх. № 08-01-522/20.11.2023 г., допълнено с Писмо с вх. № 08-01-522-1/20.11.2023 г. и потвърдено с вх. № 08-01-522-2/27.11.2023 г.

Съгласно разпоредбата на чл. 91, ал. 2 от ЗЕС, ако в 21 дневния срок не постъпи друго заявление или наличният радиочестотен спектър е достатъчен за удовлетворяване на постъпилите заявления, комисията приема решение за издаване на разрешение за ползване на радиочестотен спектър.

След извършен анализ, бе констатирано, че броят на подадените заявления не налага провеждане на тръжна процедура и е налице хипотезата на чл. 91, ал. 2 от ЗЕС.

След извършен преглед на подаденото заявление от „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД, бе констатирано, че то отговаря на изискванията на чл. 83, ал. 1 и ал. 3 от ЗЕС, като към него са приложени всички необходими документи, съгласно чл. 83, ал. 2. С оглед изискването по чл. 84, ал. 2 от ЗЕС, от страна на КРС е извършена служебна проверка, като е приложено Удостоверение, издадено от Национална агенция по приходите за наличие или липса на задължения по смисъла на чл. 87, ал. 11 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс с № 295532304452120/17.11.2023 г., издадено от Териториална дирекция на НАП-София-ГДО.

Съгласно Решение № 699 от 04.10.2023 г. на Министерския съвет, министърът на отбраната и министърът на транспорта и съобщенията със заповед одобряват Процедура за взаимодействие между Военновъздушните сили, предприятията, предоставящи електронни съобщителни мрежи и/или услуги, и КРС (Процедурата) в 45-дневен срок от датата на приемане на решението. Процедурата съдържа организационни мерки, приложими за периода 5 октомври 2023 г. - 31 декември 2025 г., с цел осигуряване безопасността на полетите на военната авиация.

Съгласно Решението на Министерски съвет, КРС следва да издаде разрешения след издаване на заповедта.

В КРС постъпи Писмо с вх. № 03-07-131/27.11.2023 г. от Министерство на транспорта и съобщенията, с което е изпратена Заповед (МТС Рег. № РД-08-655/10.11.2023 г. и МО Рег. № ОХ-1028/24.11.2023 г.), с която министърът на отбраната и министърът на транспорта и съобщенията одобряват Процедура за взаимодействие между Военновъздушните сили, предприятията, предоставящи електронни съобщителни мрежи и/или услуги, и Комисията за регулиране на съобщенията.

Във връзка с гореизложеното, КРС издава следните разрешения на „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД:

Разрешение № 02551/28.11.2023 г. за ползване на радиочестотен спектър в обхват 700 MHz (радиочестотни ленти 713-723 MHz/768-778 MHz) за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги, с национално покритие за срок от 15 години;

Разрешение № 02554/28.11.2023 г. за ползване на радиочестотен спектър в обхват 800 MHz (радиочестотни ленти 842-852 MHz/801-811 MHz) за наземна мрежа, позволяваща предоставянето на електронни съобщителни услуги, с национално покритие за срок от 15 години.

Мотиви за разпореденото предварително изпълнение:

Съгласно чл. 31(1) от Директива (ЕС) 2018/1972 (предишен чл. 4 (1) от Директива 2002/21/ЕО) до приключване на обжалването решението на националния регулаторен орган остава в сила, освен ако не са приложени временни мерки в съответствие с националното законодателство. В тази връзка, съобр. 77 от преамбюла на Директива (ЕС) 2018/1972 пояснява, че временни мерки със суспензивен ефект спрямо решенията на национален регулаторен орган следва да бъдат предоставяни единствено в спешни случаи за предотвратяване на сериозна и непоправима вреда за страната, поискала тези мерки, и ако балансът на интересите изисква това. В съобр. 78 от преамбюла на Директива (ЕС) 2018/1972 се посочва, че съществува широко разминаване в начина, по който апелативни органи са прилагали временни мерки за спиране на решенията на националните регулаторни органи, като с цел постигане на по-голяма последователност на подхода следва да се приложи общ стандарт в съответствие със съдебната практика на Общността.

Посоченото в съобр. 77-78 от преамбюла на Директива (ЕС) 2018/1972 се отнася до хипотезата на чл. 166, ал. 4, във връзка с ал. 2 от АПК, който урежда спиране на предварителното изпълнение, когато то е допуснато по силата на отделен закон. Това се потвърждава и от мотивите на проекта на Европейската комисия за изменения на Директива 2002/21/ЕО, Директива 2002/19/ЕО и Директива 2002/20/ЕО (в последствие проектът е приет като Директива 2009/140/ЕО, с която се изменя и чл. 4(1) от Директива 2002/21/ЕО), който съгласно практиката на Съда на Европейския съюз е източник за тълкуване на действителната воля на европейския законодател (Решение от 28.03.1996г., С-468/93 Gemeente Emmen/Belastingdienst Grote Ondernemingen, нар. 21). Следователно разпоредбата на чл. 31(1) от Директива (ЕС) 2018/1972 (предишен чл. 4(1) от Директива 2002/21/ЕО) изисква от държавите-членки да предвидят предварително изпълнение на решенията на националните регулаторни органи по силата на закона, като спирането му бъде допуснато само в спешни случаи за предотвратяване на сериозна и непоправима вреда за страната, поискала тези мерки, и ако балансът на интересите изисква това. В този смисъл е и съдебната

практика на Върховния административен съд (ВАС), която приема, че чл. 4(1) от Директива 2002/21/ЕО изисква предварително изпълнение по силата на закона на всички решения на КРС: Определения №№ 12813/2011 г.; 16004/2011 г.; 5759/2013 г.; 5886/2013 г.; 6260/2013 г.; 6673/2013 г.; 6696/2013 г.; 6751/2013 г.; 7550/2013 г.; 8387/2013 г.; 8465/2013 г.; 8945/2013 г.; 10644/2014 г. и др.

В случай че КРС не допусне предварително изпълнение на основание чл. 60, ал. 1 от АПК и бъде подадена жалба срещу настоящото решение, оспорването ще има суспензивен ефект и автоматично ще спре изпълнението на решението (чл. 166, ал. 1 от АПК). В тази връзка, по силата на чл. 31 от Директива (ЕС) 2018/1972 КРС следва да разпорежи предварително изпълнение на решението на основание и при условията на чл. 60, ал. 1 от АПК.

1. Разпореждането за предварително изпълнение на акта се налага, за да се защитят особено важни обществени интереси - необходимостта от гарантиране на ефективното използване на радиочестотния спектър и осигуряване на възможността крайните потребители да получават повече услуги с подобрени характеристики на мрежите от пето поколение и по-високо качество:

В конкретния случай особено важният обществен интерес се изразява в необходимостта от гарантиране на ефективното използване на радиочестотния спектър, който представлява ограничен ресурс. С приетото от КРС решение за издаване на разрешение на единствения участник в процедурата ще бъде осигурена възможност за развитие на мобилните мрежи, което пък от своя страна обуславя важен обществен интерес за осигуряване на възможността крайните потребители да получават повече услуги на по-високо качество.

Отчитайки добрите характеристики на разпространение на вълните в обхвати 700 MHz и 800 MHz, радиочестотният спектър в тези обхвати е подходящ за осигуряване на национално покритие, включително в по-слабо населени и отдалечени райони. С използването на обхват 700 MHz, един от първоначалните обхвати, предназначен за изграждане на мрежи от пето поколение, ще се предоставят нови услуги с подобрени характеристики и качество, които ще се ползват от широк кръг потребители, включително като основа за предоставяне на други услуги, в които съобщителните услуги са интегрирани. Подобреното покритие в тези райони е от обществен интерес предвид положителния ефект за сближаване на развитието им с това на по-гъсто населените части от страната.

С предоставянето на права за ползване на радиочестотен спектър в обхвати 700 и 800 MHz се изпълнява ключов етап 139, Реформа 2 С7.R2: Ефективно ползване на радиочестотния спектър от Плана за възстановяване и устойчивост (ПРИЛОЖЕНИЕ към Решение за изпълнение на Съвета за одобряване на оценката на плана за възстановяване и устойчивост на България, Междуинституционално досие: 2022/0112(NLE)).

С разпореждането се защитават интересите на крайните ползватели на мобилни услуги. Това ще се постигне само с подобрената конкурентна среда и по-голям избор от услуги и доставчици на мобилни услуги от ново поколение. Осигуряването на възможностите на ползвателите да извличат максимална полза от избора, цената и качеството на електронните съобщения е основна цел на ЗЕС (чл. 4, ал. 1, т. 4, б. „б“) и безспорно представлява и особено важен обществен интерес по смисъла на чл. 60, ал. 1 от АПК.

2. Разпореждането се налага, за да се защитят особено важни държавни интереси, които в конкретния случай се изразяват в необходимостта от изпълнение на задължения, произтичащи от правото на ЕС:

При приемане на решения, КРС отчита и задълженията на Република България като държава-членка на ЕС. Съгласно общото задължение - чл. 288(3) от ДФЕС, директивите са задължителни по отношение на резултата, като оставят избора на конкретната форма и метод за изпълнение на държавните органи на държавите-членки на ЕС. Чл. 288 (3) от ДФЕС задължава всички държавни органи в Република България, включително КРС, като административен орган, да предприемат всички възможни действия в рамките на своята компетентност за постигане на целта на чл. 31(1) от Директива (ЕС) 2018/1972.

В досегашната си практика КРС винаги е приемала изпълнението на задълженията, произтичащи от правото на ЕС, от страна на държавата и на самата комисия, като особено важен държавен интерес. В практиката на ВАС посоченият мотив е разглеждан обстойно и съдът се е произнасял многократно, като е потвърдил законосъобразността му (Определение № 6669/16.05.2013 г. по а.д. № 5176/2013 г., оставено в сила с Определение № 10610/12.07.2013 г. на ВАС по а.д. № 8776/2013 г.; същото и в Определение № 6673/16.05.2013 г. по а.д. № 5708/2013 г., оставено в сила с Определение № 10499/11.07.2013 г. на ВАС по а.д. № 8118/2013 г.). По аналогия, потвърждение на тази практика може да се открие в Определение № 8741/2007 г. по а.д. № 8720/2007 г., 5 чл. с-в, в което съдът приема, че е налице необходимост от защита на важни държавни интереси по изпълнение на международни договори. Както посочва ВАС, липсата на национална уредба налага този специфичен мотив на КРС за допускане на предварително изпълнение (Определение № 10644 от 11.08.2014 г. по а.д. № 5034/2014 г. на ВАС, оставено в сила с Определение № 14419/02.12.2014 г. по а.д. № 12550/2014г. на ВАС, 5 чл. с-в).

Комисията счита, че е налице необходимост от защита на особено важен държавен интерес. Той се изразява в необходимостта от изпълнение на задължения, произтичащи от правото на ЕС, което задължава комисията да разпорежда предварително изпълнение на своите решения, свързани с имплементирането на Европейската регулаторна рамка. Съгласно чл. 31(1) от Директива (ЕС) 2018/1972, 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 закрепена със задължителна разпоредба на Директива (ЕС) 2018/1972.

В по-широк аспект, предварителното изпълнение на решенията на комисията гарантира, че ще се постигне една от целите, заложи в чл. 3 от Директива (ЕС) 2018/1972 (предишен чл. 8 от Директива 2002/21/ЕО) - да се допринесе за развитието на вътрешния пазар на ЕС. Липсата на предварително изпълнение на решенията на КРС, при положение, че решенията на останалите европейски регулатори имат такова, ще има прекия ефект на парцелиране на вътрешния пазар, поради създаване на различни условия за предоставяне на електронни съобщителни мрежи и/или услуги. КРС счита, че е налице особено важен държавен интерес от изпълнение на задълженията на Република България, произтичащи от чл. 288(3) от ДФЕС. Единственият правен механизъм за изпълнение на задължението по чл. 31(1) от Директива (ЕС) 2018/1972 е разпореждане на предварително изпълнение на настоящото решение на основание чл. 60, ал. 1 от АПК.

3. КРС счита, че разпореждането за предварително изпълнение на настоящото решение се налага, за да се защитят особено важни държавни интереси – ефективно управление и ползване на радиочестотния спектър:

Съгласно чл. 18, ал. 3 от Конституцията на Република България държавата осъществява суверенни права върху радиочестотния спектър. Съгласно чл. 18, ал. 5 от

Конституцията на Република България, условията и редът, при които държавата издава разрешения за ползването му, се уреждат със закон. Предвид ограничеността на радиочестотния спектър, ЗЕС детайлно урежда хипотезите на предоставяне на радиочестотен спектър, описва условията, реда за неговото ползване и хипотезата на допълнително предоставяне на ресурс, като въвежда утежнен строго формален разрешителен режим относно предоставянето му. Предварителното изпълнение на решението за издаване на разрешението ще гарантира, че предоставеният радиочестотен спектър ще се използва ефективно от предприятието за периода до влизане в сила на решението на КРС.

4. КРС счита, че разпореждането за предварително изпълнение на настоящото решение се налага, поради това, че от забавата при изпълнението, в случай на обжалване може да последва значителна или трудно поправима вреда:

Значителната и трудно поправима вреда в случая ще се изрази в невъзможността от ефективно изграждане на мобилни мрежи, съответно невъзможност от предоставяне на подобрени мобилни услуги, което е във вреда на всички крайни потребители и особено секторите, които използват мобилни услуги като част от своята собствена стопанска дейност – за комуникация или предоставяне на услуги (електронна търговия, ИТ-сектора и др.). Значителната и трудно поправима вреда се изразява в загубата на благосъстоянието за обществото, което би се увеличило при реалното предоставяне на мобилни услуги за пренос на данни с висока скорост.

Както е посочено по-горе, предоставянето на права за ползване на радиочестотен спектър в обхвати 700 и 800 MHz е ключов етап 139 от Реформа 2 С7.R2: Ефективно ползване на радиочестотния спектър от Плана за възстановяване и устойчивост, което е заложено да приключи до 30 юни 2023 г. Това обосновава спешност на действията на КРС поради опасност да настъпи значителна или трудно поправима вреда от неизпълнението на постигнатите договорености с Европейската комисия.

5. Опасност, че изпълнението на акта може да бъде осуетено:

Липсата на предварително изпълнение и съответно спирането на изпълнението на решението на комисията ще спре развитието на мрежите на предприятията за времето на съдебния спор. Продължаването на изграждането на съответната електронно съобщителна мрежа ще може да започне след влизане в сила на решението, което ще бъде в друга пазарна ситуация и поначало различна от настоящата, в която то е планирало своите инвестиции. В случая е налице опасност възникването на правата за ползване на разрешението да настъпи в по-късен момент, когато предприятието вече не може да осигури необходимото финансиране за изграждане на мрежата. Налице е реална опасност да се осуети изпълнението на акта от гледна точка на целта, за която е предоставен ресурсът – създаване на условия за ефективна конкуренция и създаване на максимален избор на услуги за потребителите към момента на произнасяне на КРС.

С оглед всичко гореизложено комисията счита, че са налице основания по чл. 60, ал. 1 от АПК, които обосновават необходимостта от допускане на предварително изпълнение на настоящото решение. Разпореждането за предварително изпълнение се отнася до административния акт в неговата цялост.

С оглед на изложеното дотук и на основание чл. 60, ал. 1 от АПК, КРС разпорежда предварително изпълнение на настоящото решение.

Разпореждането за допускане на предварително изпълнение подлежи на обжалване в 3-дневен срок пред Административен съд - София област.

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

(Иван Димитров)

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

(Станислава Йорданова)

Директор на дирекция „Правна“:

(Мария Бончева)