

КОМИСИЯ ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШЕНИЕ № 33 от 26 януари 2023 г.

На основание чл. 30, ал. 1, т. 27 и чл. 35, ал. 1 от Закона за електронните съобщения и чл. 5, параграф 1 от Регламент (ЕС) 2015/2120 на Европейския парламент и на Съвета 25 ноември 2015 година за определяне на мерки относно достъпа до отворен интернет и цените на дребно за регулирани комуникации в рамките на ЕС и за изменение на Директива 2002/22/ЕО и на Регламент (ЕС) № 531/2012, във връзка с Решение № 395/24.11.2022 г. на Комисията за регулиране на съобщенията,

КОМИСИЯТА ЗА РЕГУЛИРАНЕ НА СЪОБЩЕНИЯТА

РЕШИ:

1. Приема резултатите от проведеното обществено обсъждане на проект на решение, открито с Решение № 395/24.11.2022 г. на Комисията за регулиране на съобщенията, съгласно Приложението към настоящото решение. Да се публикува информация за резултата от общественото обсъждане на Интернет страницата на Комисията за регулиране на съобщенията, постъпилите становища, с изключение на частите, представляващи търговска тайна, приетите предложения, местата и текстовете, в които са отразени приетите предложения, и мотивите за неприетите.

2. Задължава „ЙЕТЕЛ БЪЛГАРИЯ” ЕАД:

2.1. Считано от 01.02.2023г. да прекрати предлагането на включен обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения на крайни ползватели на абонаментни планове Тотал+, Тийн и Интернет+.

2.2. Считано до 31.12.2023 г. да прекрати предоставянето на обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, част от условията на абонаментни планове „Тотал+“, „Тийн“ и „Интернет+“.

3. Задължава „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД:

3.1. Считано от 01.02.2023 г. да прекрати предлагането на включен обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения на крайни ползватели на абонаментни планове „Smart M+“, „Smart L“, „Smart L+“, „Smart XL“, Smart „XL+U“ и „Smart i-Traffic M+“, „Smart i-Traffic L+“, „Smart i-Traffic XL+“, „Smart i-Traffic XXL+“.

3.2. Считано до 31.12.2023 г. да прекрати предоставянето на обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, част от условията на тарифни планове с наименования „Smart M+“, „Smart L“, „Smart L+“, „Smart XL“, Smart „XL+U“ и „Smart i-Traffic M+“, „Smart i-Traffic L+“, „Smart i-Traffic XL+“, „Smart i-Traffic XXL+“.

4. Задължава „А1 БЪЛГАРИЯ” ЕАД:

4.1. Считано от 01.02.2023 г. да прекрати предлагането на включен обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения на крайни ползватели на тарифни линии за мобилни услуги с наименование ONE включваща наименованията ONE, ONE Special, ONE Unlimited, One Unlimited Special в комбинация с буква или цифри, както и тарифни линии за мобилен достъп до интернет с наименование Surf в комбинация с буква или цифри.

4.2. Считано до 31.12.2023 г. да прекрати предоставянето на обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, част от условията на тарифни линии за мобилни услуги с наименование ONE включваща наименованията ONE, ONE Special, ONE Unlimited, One Unlimited Special в комбинация с буква или цифри, както и тарифни линии за мобилен достъп до интернет с наименование Surf в комбинация с буква или цифри.

5. Задълженията по т. 2-4 се прилагат и в случай, че предприятието предлага или предоставя обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения като допълнителен пакет към основния абонамент.

Мотиви:

Съгласно чл. 3, параграф 1 от Регламент (ЕС) 2015/2120 на Европейския парламент и на Съвета 25 ноември 2015 година за определяне на мерки относно достъпа до отворен интернет и цените на дребно за регулирани комуникации в рамките на ЕС и за изменение на Директива 2002/22/ЕО и на Регламент (ЕС) № 531/2012 (Регламент (ЕС) 2015/2120), чрез своята услуга за достъп до интернет крайните ползватели имат право на достъп до и разпространение на информация и съдържание, да използват и да предоставят приложения и услуги и да използват крайни устройства по свой избор, независимо от местоположението на крайния ползвател или доставчика, или от местоположението, източника или местоназначението на информацията, съдържанието, приложението или услугата.

Съгласно чл. 3, параграф 2 от Регламент (ЕС) 2015/2120, споразуменията между доставчиците на услуги за достъп до интернет и крайните ползватели относно търговските и техническите условия и характеристиките на услугите за достъп до интернет, като например цени, обеми от данни или скорост, и всички търговски практики, провеждани от доставчиците на услуги за достъп до интернет, не ограничават упражняването на правата на крайните ползватели, установени в параграф 1.

Съгласно чл. 3, параграф 3 от Регламент (ЕС) 2015/2120, доставчиците на услуги за достъп до интернет третират еднакво целия трафик при предоставянето на услуги за достъп до интернет, без дискриминация, ограничение или намеса, независимо от подателя и получателя, съдържанието, до което е получен достъп или което е разпространено, използваните или предоставените приложения или услуги и използваните крайни устройства.

Съгласно чл. 30, ал. 1, т. 27 от Закона за електронните съобщения Комисията за регулиране на съобщенията (КРС) допринася за защитата на правата на крайните ползватели в сектора на електронните съобщения в координация с другите компетентни органи.

Съгласно чл. 5, параграф 1 от Регламент (ЕС) 2015/2120, Националните регулаторни органи следят внимателно и гарантират спазването на членове 3 и 4 и насърчават осигуряването на непрекъснато наличие на услуги за достъп до интернет на недискриминационен принцип с качество, съответстващо на технологичния

напредък. За тези цели националните регулаторни органи могат да налагат изисквания относно технически характеристики, минимални изисквания за качество на услугите и други подходящи и необходими мерки на един или повече доставчици на обществени електронни съобщителни услуги, включително на доставчиците на услуги за достъп до интернет.

Съгласно тълкуването на чл. 3 от Регламент (ЕС) 2015/2120, направено от Съда на Европейския съюз (ЕС) в дела C-807/18 и C-39/19 *Telenor Magyarország*, C-854/19 *Vodafone*, C-5/20 *Vodafone* и C-34/20 *Telekom Deutschland*, прилагането на т.нар. „нулево тарифиране“ или еквивалентни практики не съответства на разпоредбите на европейското законодателство. В решенията на Съда на ЕС под „нулева тарифа“ се разбира „търговска практика, с която доставчик на услуги за достъп до интернет прилага „нулева тарифа“ или по-изгодна тарифа за целия или част от трафика на данни, свързана с приложение или със специфична категория приложения, предлагани от партньори на посочения доставчик на услуги за достъп“.

„Нулева тарифа“ е търговска практика, с която доставчик на услуги за достъп до интернет прилага „нулева тарифа“ или по-изгодна тарифа за целия или част от трафика на данни, свързана с приложение или със специфична категория приложения, предлагани от партньори на посочения доставчик на услуги за достъп. Следователно тези данни не се приспадат от обема на закупените данни в рамките на основния тарифен план. По този начин подобна възможност, предложена в рамките на ограничени тарифни планове, позволява на доставчиците на услуги за достъп до интернет да направят своята оферта още по-привлекателна (Решение на Съда на ЕС в дело C-34/20 *Telekom Deutschland*, т. 20).

Смисълът на чл. 3 от Регламента е да забрани търговски практики, които водят до ограничаване на свободния избор на крайните ползватели до услуги и приложения, което е следствие на предоставянето на обем от данни на нулева цена (която е извън обема данни, заплащан по договора) или на цена, която е различна от заплащаната по основния пакет. „Нулевото тарифиране“ е форма на дискриминация спрямо трафика на данни от определени приложения и не отговаря на чл. 3, параграф 3 от Регламент (ЕС) 2015/2120.

Органът на Европейските регулатори в областта на електронните съобщения (ОЕРЕС) изготви нови Насоки за прилагане на регламент за отворен интернет (BoR (22) 81), които следва да се отчитат от националните регулаторни органи при прилагане на чл. 3 от Регламент (ЕС) 2015/2120 спрямо търговски практики, които включват „нулево тарифиране“. Съгласно т. 40б от Насоките за прилагане на регламент за отворен интернет (BoR (22) 81), ОЕРЕС счита, че всяка практика на диференцирано ценообразуване, което не е неутрално по отношение на приложенията, се приема за недопустимо. Както и в предишната редакция на насоките, чл. 3 от Регламент (ЕС) 2015/2120 забранява прилагането на търговски практики, при които след изчерпване на предоставения обем от данни, всички приложения са блокирани или спрямо тях се прилага ограничение на скоростта, с изключение на приложението, предлагано при нулева или друга различна тарифа. Забранените практики не са посочени изчерпателно в Насоките за прилагане на регламента за отворен интернет (BoR (22) 81).

КРС разгледа условията на тарифните планове за предоставяните от „ВИВАКОМ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД (ВИВАКОМ), „ЙЕТТЕЛ БЪЛГАРИЯ“ ЕАД (ЙЕТТЕЛ) и „А1 БЪЛГАРИЯ“ ЕАД (А1) услуги за достъп до интернет с оглед оценката им за съответствие с Регламент (ЕС) 2015/2120 в светлината на тълкуването, дадено от Съда на Европейския съюз и приложимите насоки на ОЕРЕС.

В тази връзка с писмо изх. № 10-02-238/15.09.2022 г. КРС изиска информация от предприятията относно:

1. Тарифните планове, които по преценка на доставчика попадат в т. 40b от Насоките за прилагане на регламент за отворен интернет, а именно планове, които съдържат различно тарифиране на използваните данни при използване на конкретно приложение или група приложения – точно наименование на плана (плановете) и линк към всички приложими условия, публикуван на страницата на предприятието.

2. Брой абонати за съответния план към 01.09.2022 г.

3. Брой абонати за съответния план по т. 1 към 01.01.2023 г. и 01.07.2023 г., за които не е изтекъл срокът на договора. В случай, че извличането на точна информация представлява значителна трудност, данните да се представят като хиляди абонати.

4. Най-ранна дата за преустановяване предлагането на тези абонаменти.

Изисканата информация беше предоставена от ВИВАКОМ с писмо вх. № 10-02-238-2 /04.10.2022 г., от ЙЕТТЕЛ с писмо вх. № 10-02-238-1 / 04.10.2022 г. и от А1 с писма вх. № 10-02-238-3/11.10.2022 г. и № 10-02-238-4/20.10.2022 г.

Получената информация по въпроси 1-3 представлява търговска тайна. В обобщение на получените отговори по т. 4 от изисканата от КРС информация, могат да се направят следните изводи:

Йеттел последен ще преустанови предлагането на тарифни планове с включени услуги от вида „нулево тарифиране“, което предполага че срокът, в който ще изтече последният такъв двугодишен абонаментен план, ще бъде 01.02.2025 г.

Виваком преустановява предлагането на тези планове на 30.09.2022 г.

А1 преустановява предлагането на такива тарифни планове от 01.11.2022 г. за нови абонати, като има намерение да преустанови предлагането на тези планове и за текущи абонати, които към момента не са ги активирали. Такава мярка ще помогне в максимално кратки срокове да се достигне до окончателно спиране на тези планове.

Във връзка с прилагането на чл. 3 от Регламента от страна на BEREC се изпраща регулярен въпросник до националните регулаторни органи (НРО), чрез който да се събере информация за предприетите мерки за прекратяване на практиката на прилагане на „нулево тарифиране“ в държавите-членки на ЕС и привеждане на дейността им в пълно съответствие с европейското законодателство.

С оглед на гореизложеното, отчитайки задължението на КРС, съгласно чл. 5, параграф 1 от Регламент (ЕС) 2015/2120, да следи внимателно и да гарантира спазването на член 3 от регламента и насърчава осигуряването на непрекъснато наличие на услуги за достъп до интернет на недискриминационен принцип с качество, съответстващо на технологичния напредък, КРС дава указания за прекратяване предоставянето и предлагането на включен обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения на крайни ползватели на абонаментни планове.

Определените в решението срокове са при отчитане на подадената от предприятията информация и необходимостта от предвиждане на достатъчно дълъг период за мигриране на ползвателите към други услуги или привеждане на ползваните от тях услуги с изискванията за регламента.

По отношение на действащите договори, евентуално изменение на договора с оглед отпадане предоставянето на определен обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, е в изпълнение на пряко наложени задължения от европейското законодателство. Следователно, за абонатите не възниква правото по чл. 230 от ЗЕС да искат прекратяване на договора без допълнителни разходи.

Съгласно чл. 36 от Закона за електронните съобщения, при изготвяне на проекти на общи и нормативни административни актове, предвидени в този закон, комисията провежда процедура за обществено обсъждане, като публикува съобщение за изготвения проект и мотивите за изготвянето му на страницата си в интернет и на Портала за обществени консултации. С Решение № 395/24.11.2022 г. Комисията за регулиране на съобщенията откри обществено обсъждане по проект на решение.

Съгласно чл. 36, ал. 4 от Закона за електронните съобщения, Процедурата за обществено обсъждане приключва с публикуване на страницата на комисията в интернет, а за нормативните актове - и на Портала за обществени консултации, на постъпилите становища, с изключение на частите, представляващи търговска тайна, приетите предложения, местата и текстовете, в които са отразени приетите предложения, и мотивите за неприетите.

В рамките на процедурата и определения от КРС 30-дневен срок, постъпиха становища от „Йеттел България“ ЕАД, „А1 България“ ЕАД и „Виваком България“ ЕАД.

Приетите резултати от проведеното обществено обсъждане, открито с Решение № 395/24.11.2022 г. на Комисията за регулиране на съобщенията, се съдържат в Приложението към настоящото решение.

В резултат от проведеното обществено обсъждане, са направени следните изменения в текста на решението, поставено на обществено обсъждане като проект:

От страна на „А1 България“ ЕАД е представено предложение за конкретизиране на тарифните линии, за които се отнася решението. Бележката е приета и е отразена в текста на т.4.1 и т.4.2 на решението.

„Йеттел България“ ЕАД имат забележка по отношение на срока за прекратяване на предоставянето обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, част от условията на абонаментни планове, като отбелязват че срок до 31.07.2023 г. не е достатъчно дълъг за изпълнение на това задължение. Като аргумент посочват необходимостта от извършване на анализ на потреблението и нуждите на потребителите на тези планове, за да могат да бъдат компенсирани по подходящ начин и технологично време изменението на тарифните планове, уведомяването на потребителите за това, както и разработки в различни системи. Предложението от „Йеттел България“ ЕАД срок за изпълнение на т. 1.2. от проекта на Решение на КРС е края на 2023 г, като аргумент за удължения срок, посочват практиката на немския регулатор, който със свое Решение от април 2022 г. е предвидил едногодишен срок изтичащ на 31.03.2023 г. за прекратяване на обем данни с нулево тарифиране.

КРС приема, че поради големия брой абонати на мобилни тарифни планове, включващи обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения с нулево тарифиране, нуждата от по-дълъг период за изпълнение на задължението е оправдан. Необходимото технологично време за уведомяване на крайните потребители и нуждата от промени в системите, при голям брой абонати изискват по-дълго време за реакция и срока за прекратяване предоставянето на обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, част от условията на тарифни планове. Имайки предвид горното, бележката на „Йеттел България“ ЕАД е приета и текстът в т.1.2, 2.2. и 3.2 на проекта на решение се променя от „31.07.2023 г.“ на „31.12.2023 г.“ в окончателното решение.

„Виваком България“ ЕАД предлага изменение на текста отнасящ се за срока на прекратяване предоставяне на обем данни с нулево тарифиране, да бъде променен на „Считано до 31.07.2023 г.“ вместо „Считано от 31.07.2023г...“. Аргумент за въвеждането на тази промяна е, че процесът на прекратяване на предоставянето на

обем от данни за трафик от/към определени приложения или група приложения, част от условията на абонаментните планове, се развива във времето. Бележката се приема и текстът е редактиран в съответствие с предложението на „Виваком България“ ЕАД при отчитане на предложението на „Йеттел България“ ЕАД.

Съгласно чл. 180, ал. 1 от АПК, оспорването не спира изпълнението на общия административен акт.

Решението подлежи на обжалване в едномесечен срок от съобщението за издаването им или в 14-дневен срок от отделните съобщения до лицата, участвали в производството пред административния орган пред Административен съд София - област.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

(Иван Димитров)

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

(Станислава Йорданова)

Директор на дирекция „Правна“:

(Мария Бончева)