



Si.mobil d. d.
Šmartinska 134b
1000 Ljubljana

Member of Telekom Austria Group 

Agencija za komunikacijska omrežja in storitve RS

Stegne 7

1000 Ljubljana

Ljubljana, 8. 1. 2015

Zadeva: Odgovor družbe Si.mobil

Zveza: Št. zadeve: 38144-2/2015/2: JAVNI RAZPIS ZA DODELITEV RADIJSKIH FREKVENC ZA ZAGOTAVLJANJE JAVNIH KOMUNIKACIJSKIH STORITEV V RADIOFREKVENČNIH PASOVIH 1.800 MHz IN 2.100 MHz - Osnutek informativnega memoranduma

Spoštovani,

Agencija za komunikacijska omrežja in storitve Republike Slovenije (v nadaljevanju: Agencija) je dne 11. 12. 2015 na svoji spletni strani objavila Osnutek informativnega memoranduma za izvedbo javnega razpisa za dodelitev radijskih frekvenc v radiofrekvenčnih pasovih 1800 MHz in 2100 MHz ter poziv k podaji komentarjev (v nadaljevanju: info memo) in obenem povabila zainteresirano javnost k podaji komentarjev.

Agencija je zainteresirano javnost povabila k podaji komentarjev navkljub zapisanemu: »čeprav tega po zakonu ni dolžna storiti (ni obveze po 204. členu ZEKom)«. Odločitev Agencije družba Si.mobil d.d. (nadalje: Si.mobil) vsekakor pozdravlja saj sta transparentnost ter javna razprava z relevantnimi deležniki minimalna temelja, na katerih bi Agencija morala graditi svoje delo. Ne nazadnje se Agencija gotovo zaveda, da brez deležnikov, ki bi hoteli poslovati na trgu, potrebe po regulaciji oz. podeljevanju radiofrekvenčnega prostora niti ne bi bilo. Si.mobilovo stališče sicer je, da se postopek podelitve frekvenc ne začne šele s formalnim sklepom o uvedbi razpisa, pač pa transparentnost velja tudi v odnosu do vseh pripravljalnih dejanj, ki so vezani na postopek podelitve. Postopki podelitve morajo nenazadnje skladno z določili ZEKom-1 biti pregledni, sorazmerni in nediskriminacijski.

Si.mobil s tem dopisom tako pošilja komentarje na info memo.

1. Strateške usmeritve

Kot je razvidno, »bo agencija v skladu s prvo točko strateških usmeritev Ministrstva za izobraževanje,

znanost in šport Republike Slovenije (dopis št. 381-8/2011-MVZT/28 z dne 30.11.2015)¹ izvedla javni razpis za dodelitev radijskih frekvenc v pasovih 1.800 in 2.100 MHz, in sicer za tri bloke, ki so na preteklem javnem razpisu z javno dražbo za dodelitev radijskih frekvenc za zagotavljanje javnih komunikacijskih storitev v radiofrekvenčnih pasovih 800 MHz, 900 MHz, 1.800 MHz, 2.100 MHz in 2.600 MHz² ostali nedodeljeni.«

Glede na navedeno sklepamo, da je vsebinsko gledano pri prvi točki Strateških usmeritev v tem kontekstu relevantno predvsem:

- Razpoložljive radijske frekvence za mobilne komunikacije, razen 700 MHz radijskega pasu, naj agencija razpiše čim prej v letu 2016. Pri izvajanju sodnih odločitev naj agencija upošteva zakonska določila o vodenju postopkov podelitve frekvenc v ZEKom-1.
- Podelitev razpoložljivih radijskih frekvenc naj bo izvedena na način, da bo prišlo do njihovega draženja med zainteresiranimi operaterji mobilnih komunikacij. V postopkih podelitve radijskih frekvenc naj agencija zasleduje doseganje primernega, zakonsko dovoljenega enkratnega nadomestila, ki je sorazmeren možni uporabi razpisane omejene naravne dobrine.

Agencija je prvo zgoraj navedeno relevantno alinejo začela uresničevati z objavo Info memo. Ob spoštovanju drugih določil predmetne zakonodaje to neposredno izhaja iz 3. odstavka 24. člena ZEKom-1:

(3) Z radiofrekvenčnim spektrom Republike Slovenije na podlagi javnega pooblastila upravlja agencija in pri tem upošteva strateške usmeritve ministrstva ter strateške dokumente Republike Slovenije in EU.

2. Spektralne kape

Pri drugi alineji (zgoraj) je neposredna usmeritev, da naj bo podelitev frekvenc izvedena na način, da bo prišlo do njihovega draženja med zainteresiranimi operaterji mobilnih komunikacij. Navedeno želi (po našem mnenju sicer ponesrečeno, kot utemeljujemo v nadaljevanju) Agencija uresničiti s točko A.5 v Info memo:

A.5 Omejitve števila pravic uporabe radijskih frekvenc

A5.1 Spektralne kape

Osnova za določitev spektralnih kap v predvidenem javnem razpisu so spektralne kape, ki so veljale v Sklepu o uvedbi javnega razpisa z javno dražbo za dodelitev radijskih frekvenc za zagotavljanje javnih komunikacijskih storitev št. 38144-11/2013/1 z dne 30. 12. 2013 (v nadaljevanju: sklep o uvedbi javnega razpisa z javno dražbo), ki ga je Agencija objavila v

¹ Opomba Si.mobil – v nadaljevanju: Strateške usmeritve.

² Opomba Si.mobil – v nadaljevanju: Dražba 2014.

Uradnem listu Republike Slovenije št. 114 z dne 31. 12. 2013.

V sklepu o uvedbi javnega razpisa z javno dražbo so veljale naslednje spektralne kape:

— 2 x 30 MHz skupaj v pasovih 800 in 900 MHz,

— 2 x 15 MHz v pasu 900 MHz,

— 2 x 30 MHz v pasu 1.800 MHz,

— 2 x 105 MHz skupaj v FDD pasovih 800 MHz, 900 MHz, 1.800 MHz, 2.100 MHz in 2.600 MHz, vključno z že obstoječimi pravicami do uporabe v spektru 2.100 MHz FDD (v nadaljevanju: skupna spektralna kapa).

V skladu s četrto alinejo prve točke strateških usmeritev Ministrstva za izobraževanje, znanost in šport Republike Slovenije (dopis št. 381-8/2011-MVZT/28 z dne 30. 11. 2015) se spektralne kape, ki so veljale v sklepu o uvedbi javnega razpisa z javno dražbo:

— v pasu 1.800 MHz iz 2 x 30 MHz spremenijo v 2 x 40 MHz,

— skupna spektralna kapa pa se spremeni iz 2 x 105 MHz v 2 x 115 MHz.

Pogoji glede omejitev števila pravic uporabe radijskih frekvenc v obliki spektralnih kap bodo skladno z določili 51. člena ZEKom-1 navedeni tudi v odločbah o dodelitvi radijskih frekvenc. Navedene spektralne kape bodo upoštevane v postopkih odločanja o prenosu pravic do uporabe ali oddaje v najem po 55. členu ZEKom-1, razen v primeru tehnoloških sprememb ali spremenjenih konkurenčnih razmer, ko lahko agencija skladno s spremenjenimi okoliščinami dovoli prenos pravice do uporabe radijskih frekvenc ali oddaje pravice v najem izven okvira navedenih omejitev, skladno z določili 55. člena ZEKom-1.

Povezave med določitvijo spektralnih kap (ki sploh ne bi smele biti vezane na Dražbo 2014) in Strateškimi usmeritvami neposredno ni, oz. ne na način kot to poskuša Agencija. Agencija je tako arbitrarno in brez obrazložitve povišala za spektralne kape za količino, ki ima ponovno vpliv le na dva operaterja v Sloveniji. Enega od njiju predstavlja Si.mobil. To Agencija počne že drugič zapored!

Ugotavljamo, da želi Agencija ponovno in večplastno diskriminatorno obravnavati vsaj Si.mobil, kot že nekajkrat v preteklosti, kljub dikciji 33. člena ZEKom-1:

33. člen (postopek za izdajo odločbe o dodelitvi radijskih frekvenc)

(1) Agencija izda odločbo o dodelitvi radijskih frekvenc v skladu s splošnim aktom o načrtu uporabe radijskih frekvenc po določbah zakona, ki ureja splošni upravni postopek, in po predhodnem javnem razpisu v primerih, ko to določa ta zakon. **Postopki dodelitve radijskih frekvenc morajo biti odprti, objektivni, pregledni, sorazmerni in nediskriminacijski.**³

Agencija je tako zapisala, da so osnova za določitev spektralnih kap v predvidenem javnem razpisu, spektralne kape, ki so veljale v Sklepu o uvedbi javnega razpisa z javno dražbo za dodelitev radijskih frekvenc za zagotavljanje javnih komunikacijskih storitev št. 38144-11/2013/1 z dne 30. 12. 2013 (v nadaljevanju: Sklep).

³ Poudarjeno – Si.mobil.

V Sklepu, ki je objavljen tudi na spletni strani Agencije (http://www.akos-rs.si/files/Javna_posvetovanja/2013/31_12/Sklep-o-uedbi-JR-za-dodelitev-RF.pdf) je glede relevantne vsebine spektralnih kap zapisano sledeče:

1.3 Omejitve števila pravic uporabe radijskih frekvenc in rezervacije

1.3.1 Spektralne kape

Na predmetnem javnem razpisu veljajo naslednje spektralne kape:

- 2 x 30 MHz skupaj v pasovih 800 in 900 MHz,
- 2 x 15 MHz v pasu 900 MHz,
- 2 x 30 MHz v pasu 1800 MHz,
- 2 x 105 MHz skupaj v FDD pasovih 800 MHz, 900 MHz, 1800 MHz, 2100 MHz in 2600 MHz, vključno z že obstoječimi pravicami do uporabe v spektru 2100 MHz FDD.

Pogoji glede omejitev števila pravic uporabe radijskih frekvenc v obliki spektralnih kap bodo skladno z določili 51. člena ZEKom-1 navedeni tudi v odločbah o dodelitvi radijskih frekvenc. Navedene spektralne kape bodo upoštevane v postopkih odločanja o prenosu pravic do uporabe ali oddaje v najem po 55. členu ZEKom-1, razen v primeru tehnoloških sprememb ali spremenjenih konkurenčnih razmer, ko lahko agencija skladno s spremenjenimi okoliščinami dovoli prenos pravice do uporabe radijskih frekvenc ali oddaje pravice v najem izven okvira navedenih omejitev, skladno z določili 55. člena ZEKom-1.

Težko je razumeti, da je Agencija spregledala že prvi stavek zgoraj navedenega odseka: »Na **predmetnem** javnem razpisu veljajo naslednje spektralne kape...«. Spektralne kape, ki so bile določene s sklepom so veljale za predmetni javni razpis – Dražbo 2014! In tako ne morejo veljati, niti ne morejo biti osnova za druge javne razpise. Spektralne kape iz Dražbe 2014 so veljavne »za naprej« le v okviru postopkov odločanja o prenosu pravic do uporabe ali oddaje v najem po 55. členu ZEKom-1. V izogib nejasnostim - 55. člen ZEKom-1 govori o spremembi odločbe o dodelitvi radijskih frekvenc. Nikakor pa ne o prihodnjih razpisih ali dražbah.

Agencija sicer »zaradi« Strateških usmeritev za potrebe predmetnega razpisa »poviša« spektralne kape iz Dražbe 2014 (katere, kot že opisano, ne bi smele biti osnova za predmetni razpis). Žal se ponovno tudi v tem primeru znova pokaže diskriminatornost Agencije, vsaj do Si.mobila.⁴

Agencija niti ne obrazloži, zakaj niso vsi morebiti zainteresirani operaterji v enakem položaju. Dva operaterja, ki sta z nakupom frekvenc na Dražbi 2014 pridobila frekvence v na Dražbi 2014 določenih spektralnih kapah, imata sedaj manjšo možnost pridobitve novih frekvenc. Tako se ni moč izogniti ugotovitvi o ponovni očitni diskriminaciji. Da je takšna arbitrarna odločitev Agencije povsem brez kakršnekoli razlage ali utemeljitve, trditev o diskriminaciji le dodatno podpira. Tako gre očitno za arbitrarno, samovoljno odločitev Agencija, ki ima lahko ponovne negativne posledice za razvoj trga.

⁴ V kolikor je sicer Agencija za potrebe Dražbe 2014 še naivno poskušala prikazati potrebo po rezerviranem spektru na 800 MHz, bi moralo biti glede na lastniško strukturo in kapitalsko moč sedaj tudi Agenciji jasna širša slika, ki jo je tako grobo »spregledala« kljub številnim opozorilom za Dražbo 2014.

Agencijo pozivamo, da se odpove novim napakam, pomanjkljivostim in nepravilnostim v preteklosti ter izenači možnosti in priložnosti za vse operaterje! To lahko stori le na način, da preneha s povezovanjem spektralnih kap iz Dražbe 2014 s prihodnjimi razpisi in obenem obravnava vse operaterje nediskriminatorno. V kolikor se Agencija odloči, da bo postavljala spektralne kape naj bodo za vse enake. Le na takšen način se bo zagotovil pošten konkurenčni boj operaterjev na trgu, storitve pa naj izvajajo operaterji, ki lahko zagotovijo nemoteno delovanje in ne potrebujejo nenehnih »vzpodbud« regulatorja, katerih efekt je zgolj očitno neenakopravno obravnavanje določenih operaterjev oz. določenega operaterja.

Kot da bi to ne bilo dovolj, Agencija spregleda tudi stanje iz Dražbe 2014, ko je edino Si.mobil pridobil 1800 MHz frekvence v največji količini omejeni s spektralnimi kapami. Tako bi imel edino Si.mobil, in deloma Telekom Slovenije (zaradi dosega spektralne kape na FDD spektru), legitimen argument zahtevati nov razpis na 1800 MHz, ob dejstvu, da je imel eden od operaterjev omogočen nakup dodatnih 1800 MHz frekvenc po izklicni ceni, pa tega ni storil. Agencija pa sedaj želi operaterja, ki sta državni proračun na Dražbi 2014 tako bogato napolnila, omejiti na predmetnem razpisu.

3. »Razpis«

Medtem, ko je iz Info memo razviden način izvedbe javnega razpisa z enkratno pisno ponudbo, je na mestu razmislek zakaj se je Agencija odločila za navedeni način.

45. člen ZEKom (način izvedbe javne dražbe) v 2. odstavku predvideva:

(2) Javna dražba se opravi z neposrednim ustnim licitiranjem, s pisnimi ponodbami ali elektronskimi aplikacijami, ki so namenjene elektronskim dražbam.

Iz info memo ni razvidnih argumentov za takšno odločitev, za to bi bila na mestu strokovna obrazložitev. Predlagamo, da se o načinu izvedbe javne dražbe posvetuje z zainteresirano javnostjo. Nenazadnje je bila izbira načina izvedbe dražbe del posvetovanj pred Dražbo 2014.

Kot izhaja iz Info memo bo šlo v predmetni zadevi sicer za razpis. Kot izhaja iz poglavja 2.2 Javna Dražba 44. člen, 1. odstavek ZEKom-1, prosimo Agencijo za obrazložitev. Namreč navedeni odstavek določa:

(1) Kadar je edino merilo za izbiro najugodnejše ponudbe ponujena cena, agencija v sklepu o uvedbi javnega razpisa lahko določi, da se po opravljenem javnem razpisu opravi javna dražba.

Iz navedenega je torej moč sklepati, da ni predvidena javna dražba, ker edino merilo za najugodnejše ponudbe ne bo ponujena cena? Kaj potemtaka? Prosimo za podrobno obrazložitev Agencije. V

okvir navedenega, je potrebno umestiti tudi v Info memo. Na strani 23 je namreč jasno navedeno: »Agencija bo frekvenčne bloke, ki so na voljo na predvidenem javnem razpisu podelila **glede na višino ponujenega zneska** za učinkovito rabo omejene naravne dobrine«. Kar bi v povezavi z ZEKom-1 neposredno navajalo na javno dražbo. V omenjenem odstavku 44. člena ZEKom-1 je sicer zapisano, da se »po opravljenem razpisu opravi javna dražba«. Tako da bi že pričakovali tudi obrazložitev kako Agencija namerava postopati glede tega vprašanja.

4. Ob koncu

Eden ključnih vidikov razpisa/dražbe je tudi izklicna cena, ki ni navedena. Pričakujemo, da bo Agencija dala možnost izjasnitve zainteresiranih tudi o tem. Kakor to velja tudi za vse druge ključne vidike.

Agencijo pozivamo, da upošteva argumentirane pripombe in temu ustrezno prilagodi svoje ravnanje.

Obenem Agencijo pozivamo naj znova ne ponavlja »napak« pri podeljevanju radijskih frekvenc, ki še danes izkrivljajo konkurenčni boj na slovenskem trgu.

Nadalje pozivamo Agencijo, da se o vseh ali vsaj vseh ključnih vidikih razpisa/dražbe posvetuje z zainteresirano javnostjo.

S spoštovanjem,

Marko Anžič
Vodja za regulativne zadeve in institucije

Andrej Špik
Prokurist

 **simobil** d.d.⁰⁴