



Český telekomunikační úřad
Sokolovská 219
Praha 9

Doručeno elektronicky se zaručeným elektronickým podpisem na emailovou adresu podatelna@ctu.cz.

dne / date 4.8. 7. 2015

věc / re **Veřejná konzultace k uplatnění připomínek k žádosti o vydání rozhodnutí o změně Přídělu rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz společnosti Vodafone Czech Republic a.s.**

Formulář pro uplatnění připomínek, stanovisek a názorů

NÁZEV VÝZVY KE KONZULTACI:

VÝZVA k uplatnění připomínek k žádosti o vydání rozhodnutí o změně Přídělu rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz společnosti Vodafone Czech Republic a.s.

IDENTIFIKAČNÍ ÚDAJE DOTČENÉHO SUBJEKTU:

T-Mobile Czech Republic a.s.
Tomíčková 2144/1
149 00 Praha 4
IČ: 649 49 681

OPRÁVNĚNÁ OSOBA (KONTAKTNÍ OSOBA):

Mgr. Alice Selby, LL.M., senior manažer regulace

DŮVĚRNOST POSKYTNUTÝCH INFORMACÍ:

Připomínky neobsahují důvěrné informace, a informace tvořící předmět obchodního tajemství společnosti T-Mobile Czech Republic a.s.

ÚVOD

Český telekomunikační úřad (dále také „Úřad“) publikoval dne 3. 7. 2015 na svých webových stránkách v sekci Diskusní místo výzvu k uplatnění připomínek k žádosti o vydání rozhodnutí o změně Přídělu rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz společnosti Vodafone Czech Republic a.s. (dále jen „Žádost“ a „Příděl“). Změna by, dle Žádosti, spočívala v umožnění započtení do plnění povinností uložených v Přídělu rovněž i služeb, které jsou ve veřejné komunikační síti poskytované s využitím kmitočtů v pásmu 900 MHz, pokud tyto služby splňují stanovené minimální požadavky na přenosovou rychlost. **Žádost překvapivě nezmiňuje rozšíření závazku velkoobchodní nabídky (viz. čl. 5.7.2, Příloha 2 a související ustanovení Vyhlášení výběrového řízení ze účelem udělení práv k využívání rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě s pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz (dále jen „Podmínky aukce“)), rovněž tak na přístup ke své veřejné komunikační síti provozované s využitím pásma 900 MHz.**

Hlavními argumenty společnosti Vodafone pro provedení změny Přídělu jsou především podstatné technologické inovace, ke kterým mělo dojít po ukončení výběrového řízení, na základě kterého byl udělen Příděl, dále pak potřeba naplnění harmonizačních záměrů Evropské unie, které spočívají především v zajištění technologické neutrality a neutrality služeb, a konečně potřeba zajištění hospodářské soutěže.

Společnost T-Mobile Czech Republic a.s. (dále „T-Mobile“) tímto využívá příležitosti předložit své připomínky.

1. Veřejná konzultace o Žádosti

Ke konzultačnímu procesu obecně: dle § 130 odst. 1 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (dále také „ZOEK“) je účelem konzultace *„v souladu s naplněním zásad transparentnosti a objektivit, získání připomínek, stanovisek a názorů dotčených subjektů k návrhu opatření přijímaných Úřadem.“* V rámci konzultace o žádosti společnosti Vodafone však žádný návrh opatření či rozhodnutí Úřadu zveřejněn nebyl, dokonce ani jeho indikace¹. Domníváme se, že veřejná konzultace vedená Úřadem ve věci Žádosti nenaplnuje zákonné požadavky na vedení veřejné konzultace ve smyslu již zmíněného ustanovení § 130 odst. 1 ZOEK².

Považujeme proto za nutné, aby Český telekomunikační úřad provedl řádnou konzultaci k návrhu svého opatření ve věci Žádosti, jejímž cílem bude v souladu s § 130 ZOEK získání připomínek, stanovisek a názorů dotčených subjektů k návrhu opatření přijímaného Úřadem.

¹ Taková praxe nemá v rámci konzultací vedených Českým telekomunikačním úřadem obdobu. Pokud nedošlo ke zveřejnění návrhu opatření či rozhodnutí, došlo v minulosti vždy alespoň k indikování postoje regulátora, zda s žádostí souhlasí, či nikoliv. Viz např. VÝZVA k uplatnění připomínek k záměru vydání rozhodnutí o změně přidělu rádiových kmitočtů pro zajištění veřejné mobilní sítě elektronických komunikací ve standardu UMTS společnosti Vodafone Czech Republic a.s., kde regulátor alespoň stručně objasnil důvody, pro které navrhuje žádosti vyhovět.

² Obdobně rovněž Pravidla Českého telekomunikačního úřadu pro vedení konzultací na diskusním místě



Dále si dovoluujeme upozornit, že navrhované opatření by se dle našeho názoru dotýkalo ochrany hospodářské soutěže a tedy by rovněž tak mělo být konzultováno s Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže ve smyslu § 130 odst. 3 ZOEK.

2. Zákonné požadavky na vedení výběrového řízení

V obecné rovině lze dále konstatovat, že na základě ustanovení §22 odst. 2 písm. e) ZOEK obsahuje přiděl rádiových kmitočtů taxativní výčet závazků a podmínek účelného využívání rádiových kmitočtů, které žadatel převzal v průběhu výběrového řízení na udělení práva k využívání rádiových kmitočtů. V posuzovaném případě se jedná o závazky převzaté na základě Podmínek aukce všemi účastníky aukce.

V této souvislosti § 21 odst. 6 ZOEK jasně konstatuje, že „*Po vyhlášení výběrového řízení nelze podmínky výběrového řízení měnit.*“ Jak z citovaného vyplývá, je změna podmínek výběrového řízení **po vyhlášení výběrového (v našem případě Podmínky aukce) platnou právní úpravou vyloučena.**

ZOEK sice v § 22a odst. 1 připouští, že na žádost držitele přidělu může být předsedou Rady rozhodnuto o změně přidělu, **toto ustanovení však nedopadá na výše zmíněnou změnu podmínek výběrového řízení, kterou ZOEK v § 21 odst. 6 bez dalšího vylučuje.**

I bez ohledu na výše uvedené, je v obecné rovině změna přidělu na základě žádosti možná pouze z důvodu taxativně vyjmenovaných v § 22a odst. 3, poslední věta, tedy pouze v případě, že je to nezbytné k naplnění harmonizačních záměrů Evropské unie nebo mezinárodních smluv, kterými je Česká republika vázána a které byly vyhlášeny ve Sbírce zákonů nebo ve Sbírce mezinárodních smluv. Ani tyto podmínky však v případě Žádosti nebyly naplněny, zákonné předpoklady pro změnu přidělu na žádost držitele ve smyslu § 22a odst. 1 ZOEK by tak nebyly v případě Žádosti splněny.

3. K dalším argumentům v Žádosti

V dalším textu se společnost T-Mobile vyjadřuje k některým argumentům v Žádosti společnosti Vodafone.

K východiskům Podmínek aukce

Společnost Vodafone měla uplatnit připomínky ve smyslu Žádosti již v rámci konzultačního procesu k Podmínkám aukce. **Veřejná konzultace k Podmínkám aukce byla ukončena dne 30. 9. 2013 a společnost Vodafone žádnou připomínku v tomto smyslu v jejím průběhu nevznesla.**

Naplnění harmonizačních požadavků Evropské unie bylo právě jedním z východisek výběrového řízení, na jehož základě byl udělen Příděl. Na tomto místě je důležité zmínit, že žádný z účastníků konzultace k Podmínkám aukce nekonstatoval, že by požadavky evropské harmonizace nebyly Podmínkami aukce naplněny. Společnosti T-Mobile není znám ani žádný nový dokument přijatý na evropské úrovni, který by byl přijat po vyhlášení Podmínek aukce, a bylo by třeba v důsledku harmonizační povinnosti na něj reagovat změnou již vydaných přidělů. **Taková nová skutečnost není doložena ani v Žádosti společnosti Vodafone.**

Dále je důležité uvést, že mezi cíle výběrového řízení, na jehož základě došlo k udělení Přídělu, patřil mj. právě:

- rozvoj nových služeb elektronických komunikací prostřednictvím bezdrátových vysokorychlostních sítí, zejména mobilního charakteru;
- vytvoření podmínek pro technologickou inovaci;
- zajištění efektivního využití jednotlivých částí kmitočtového spektra podle potřeb provozovatelů veřejných komunikačních sítí;
- podpora hospodářské soutěže v oblasti mobilních služeb na velkoobchodní i maloobchodní úrovni s dopadem na celý trh elektronických komunikací, což ve svém důsledku bude znamenat přínos pro koncové uživatele³.

Jedná se tedy z větší míry o stejné požadavky a cíle, kterými nyní společnost Vodafone odůvodňuje svoji Žádost. V této souvislosti lze ovšem opět jen konstatovat, že v konzultaci k Podmínkám aukce společnost Vodafone **nenaplnění těchto cílů neshledala a ani v Žádosti žádné nové skutečnosti nedoložila.**

K zaměnitelnosti pásem 800 MHz a 900 MHz z hlediska jejich využití pro technologii LTE

V konzultaci k Podmínkám aukce naopak společnost Vodafone tvrdila, že frekvenční pásma 800 MHz a 900 MHz **nejsou v žádném případě zaměnitelná, a že žádný z držitelů pásma 900MHz nebude ve střednědobém horizontu rozvíjet v tomto pásmu služby založené na technologii LTE**⁴. Opak byl nakonec skutečností a již 31. 10. 2013, tedy velmi záhy po skončení této konzultace, oznámila⁵ společnost Vodafone rozvíjení LTE na frekvenci 900 MHz, vč. časového harmonogramu poskytnutí komerčních služeb. **Z výše uvedeného je zřejmé, že během jednoho měsíce nelze takto zásadním způsobem změnit celou strategii rozvoje služeb, společnost Vodafone musela již v rámci veřejné konzultace k Podmínkám aukce na rozvoji LTE technologie v pásmu 900 MHz intenzivně pracovat a tvrzení, že až po ukončení aukce 2013 došlo k takovému technologickému rozvoji, pro který je v současnosti potřeba změnit Příděl, je účelově zkreslující a nepravdivé.**

K argumentu technologické neutrality

Obdobný charakter má rovněž tvrzení společnosti Vodafone ohledně potřeby zajistit splnění požadavku technologické neutrality a neutrality služeb, což má doručit právě změna Přídělu. Můžeme jen konstatovat, že jak Příděl pro frekvenční pásmo 900 MHz, tak Příděl udělený v aukci 2013, jsou technologicky neutrální, v textu Přídělů ani nejsou předepisovány požadavky na typy poskytovaných služeb. Společnost Vodafone se ve své Žádosti o změnu Přídělu snaží pouze využívat relativně citlivého

³ Viz. kapitola 2. Úvod Podmínek aukce

⁴ <http://www.ctu.cz/ctu-online/diskuzni-misto.html?action=detail&ArticleId=10214>

⁵ <http://www.vodafone.cz/o-vodafonu/o-spolecnosti/pro-media/tiskove-zpravy/detail/vodafone-do-prosince-2014-pokryje-ceskou-republiku/>



tématu, kterým technologická neutralita je, a toto následně naprosto účelově aplikuje na předmět své Žádosti bez jakékoliv kvalifikované opory.

Vliv změny Podmínek aukce na hodnotu spektra

Jako zcela zásadní považujeme skutečnost, že možnost započtení služeb poskytovaných v pásmu 900MHz do splnění rozvojových kritérií aukce 2013, by měla bezprostřední vliv na hodnotu spektra získaného v této aukci.

Kdyby byla v rámci Podmínek aukce známa skutečnost o možnosti takového započtení, jsme přesvědčeni, že chování účastníků aukce by bylo naprosto odlišné a lze se velmi důvodně domnívat, že také poptávka po pásmu 800 MHz by byla odlišná. Nakonec právě takovému jednání má z uvedených důvodů zabránit již opakovaně zmíněný zákonný zákaz změn podmínek výběrového řízení po jeho vyhlášení v § 21 odst. 6 ZOEK.

Důsledky vyhovění Žádosti

Kromě výše uvedených argumentů si dovoluujeme zdůraznit, že vyhovění Žádosti by představovalo zcela bezprecedentní postup Českého telekomunikačního úřadu, který by otevřel dveře řadě dalších nezákonných a nestandardních požadavků na trhu.

Taková situace by bezprostředně kvalifikovala telekomunikační trh v České republice do kategorie telekomunikačních trhů charakteristických vysokou mírou nepředvídatelnosti a obtížné vymahatelnost práva, tedy do kategorie trhů investičně neaktraktivních, se všemi z touhu plynoucími důsledky pro trh jako takový a rovněž tak národní ekonomiku.

Účastníci aukce bezpochyby disponovali jasnou pozicí v rámci své účasti v aukci 2013, která vycházela z jejich dlouhodobé strategie. Vyhovění Žádosti by tak zcela zásadně zpětně změnila předpoklady, na nichž účastníci aukce 2013 své strategie účasti v aukci a dlouhodobé strategie podnikání v ČR vystavěli.

Závěr:

Z výše uvedených důvodů se domníváme, že Žádosti nelze vyhovět především z následujících důvodů:

- platná právní úprava požadovanou změnu Přídělu nepřipouští;
- předložené argumenty žadatelem jsou zcela prokazatelně účelové;
- odlišné nastavení podmínek aukce by vedlo ke změně hodnoty draženého spektra;
- změna Podmínek aukce realizované v rozporu s platnou právní úpravou po vyhlášení výběrového řízení by zcela zásadně změnila předpoklady, na nichž účastníci aukce 2013 vystavěli své bidovací



a obchodní strategie a jasně by potvrdily nepředvídatelnost právního prostředí v oblasti regulace telekomunikací v ČR se všemi z toho plynoucími důsledky.

S úctou

Mgr. Alice Selby, LL.M
Senior manažer regulace