



Č e s k ý t e l e k o m u n i k a č n í ú ř a d

se sídlem Sokolovská 219, Praha 9
poštovní přihrádka 02, 225 02 Praha 025

Praha 20. listopadu 2015
čj. ČTÚ-42 099/2015-613/V.vyř.

Předseda Rady Českého telekomunikačního úřadu jako příslušný správní orgán podle § 107 odst. 11 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), a podle § 10 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, vydává ve věci žádosti o změnu přidělu rádiových kmitočtů společnosti Vodafone Czech Republic a.s., sídlem Praha 10, Vinohradská 167, PSČ 100 00, IČO 25788001 (dále jen „společnost Vodafone“), podle § 22a odst. 1 a 3 zákona toto

rozhodnutí:

Žádosti o změnu přidělu rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz vydaného pod čj. ČTÚ-77 777/2013-613/XLI.vyř. (dále jen „příděl“), jehož držitelem je společnost Vodafone, se nevyhovuje.

Odůvodnění:

Společnost Vodafone požádala dne 2. 7. 2015 správní orgán o změnu přidělu spočívající ve změně některých ustanovení přidělu, konkrétně části 6. písm. b) bod ii., kde stávající text „popřípadě 2100 MHz“ požaduje nahradit novým textem „popřípadě dalších pásmech pohyblivé služby“, dále v části 6. písm. c) bod i., kde stávající text „popř. 2100 MHz“ požaduje nahradit novým textem „popř. dalších pásmech pohyblivé služby“, a dále v části 7. písm. b) bod i., kde stávající text „v pásmu 2100 MHz“ požaduje nahradit novým textem „v jakémkoliv pásmu pohyblivé služby“.

Rozhodnutí o udělení přidělu vydal správní orgán společnosti Vodafone, stejně jako dalším účastníkům Výběrového řízení konaného za účelem udělení práv k využívání rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz vyhlášeného dne 15. 8. 2013 pod čj. ČTÚ-77 777/2013-613 podle § 146 správního řádu a podle § 21 zákona (dále jen „Výběrové řízení“), dne 21. 2. 2014.

Společnosti Vodafone byla udělena práva k využívání rádiových kmitočtů pro celé území České republiky pro úseky rádiových kmitočtů 852,0–862,0 MHz a 811,0–821,0 MHz v pásmu 800 MHz, 1780,9–1784,9 MHz a 1875,9–1879,9 MHz v pásmu 1800 MHz a 2540,0–2560,0 MHz a 2660,0–2680,0 MHz v pásmu 2600 MHz. V souladu s platným principem technologické neutrality správní orgán nestanovil žádné podmínky nebo omezení ve vztahu k technologiím. Veškerá zařízení provozovaná v kmitočtových úsecích, které jsou přiděleny přidělem, musí vyhovovat platným technickým normám a jiným obecně závazným právním předpisům.

Držiteli přidělu byly stanoveny podmínky využívání rádiových kmitočtů v pásmu 800 MHz, které je povinen dodržovat. Smyslem těchto podmínek je zejména zabránit hromadění spektra a zajistit účelného využívání přidělených rádiových kmitočtů držitelem přidělu.

Vedle dalších podmínek, stanovených na základě podmínek Výběrového řízení, byly držitelům přidělu stanoveny v části 6 výroku rozhodnutí o udělení přidělu rovněž tyto podmínky účelného využívání rádiových kmitočtů:

- a. Držitel přidělu je povinen z hlediska naplnění podmínek účelného využívání rádiových kmitočtů získaných v rámci Výběrového řízení:
- i. Zahájit účelné využívání rádiových kmitočtů, tj. zahájit poskytování komerčních služeb s využitím veřejných komunikačních sítí provozovaných na přidělených rádiových kmitočtech, ve lhůtě do 2 let od právní moci přidělu. Povinnost zahájení využívání komerčních služeb platí samostatně pro každé z kmitočtových pásem 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz.
 - ii. Zahájit využívání rádiových kmitočtů ve smyslu § 22b odst. 2 zákona, tj. zahájit poskytování služeb elektronických komunikací prostřednictvím veřejných komunikačních sítí s využitím celého rozsahu přidělených rádiových kmitočtů, ve lhůtě do 7 let od právní moci přidělu.
 - iii. Zajistit pokrytí území a obyvatel nabídkou služeb (rozvojová kritéria) v rozsahu definovaném pro jednotlivá kmitočtová pásma v bodě 7 přidělu.

Další podmínky obsažené v této části přidělu nejsou z hlediska posuzování žádosti předložené držitelem přidělu relevantní.

V části 7 rozhodnutí o udělení přidělu pak správní orgán, vedle dalších konkrétních podmínek týkajících se dosažení požadované úrovně pokrytí a kvality služby (rozvojová kritéria), stanovil pro jejich splnění možnost započítat po přechodnou dobu 30 měsíců ode dne právní moci přidělu i služby poskytované na veřejné komunikační síti s využitím rádiových kmitočtů v pásmu 2100 MHz. Tím správní orgán v souladu s požadavky držitelů přidělu rádiových kmitočtů v pásmu 2100 MHz zohlednil finanční náklady na vybudování vysílacích sítí v tomto kmitočtovém pásmu, protože rozvoj těchto vysílacích sítí byl v České republice dokončen až bezprostředně před zahájením Výběrového řízení. Správní orgán v tomto případě vzal do úvahy rovněž skutečnost, že parametry poskytovaných služeb v pásmu 2100 MHz jsou obdobné parametrům služeb poskytovaných na počátku rozvoje vysílacích sítí, který probíhá zejména v pásmech 800 MHz a 1800 MHz. Toto rozhodnutí současně zohlednilo i vybavenost účastníků terminály umožňujícími využívat služby elektronických komunikací poskytovaných držiteli přidělu rádiových kmitočtů v jednotlivých kmitočtových pásmech.

K žadatelem vznesené argumentaci týkající se technologické neutrality a umožnění efektivního využívání přidělených kmitočtů v pásmu 900 MHz správní orgán uvádí, že ji nepovažuje za relevantní, neboť přiděly společnosti Vodafone jsou technologicky neutrální. Princip technologické neutrality má držiteli přidělu poskytnout volnost při výběru použité technologie. V daném případě se však jedná o stanovení způsobu plnění podmínek pokrytí obyvatel s využitím konkrétních kmitočtových pásem, k jejichž využívání byl technologicky neutrální přiděl držiteli udělen. Specifické podmínky pro využití jednotlivých kmitočtových pásem přidělu byly stanoveny záměrně a jejich účelem je zajištění účelného a efektivního využívání kmitočtových pásem, pro jejichž využívání byl přiděl udělen, neboť primárním cílem Výběrového řízení bylo zajistit rychlý rozvoj vysílacích sítí zejména v pásmu 800 MHz a umožnit tak přístup účastníků k novým službám elektronických komunikací. I z tohoto důvodu byla možnost započítat pro splnění stanovených podmínek služby poskytované s využitím rádiových kmitočtů v pásmu 2100 MHz časově omezena pouze na dobu první etapy rozvoje sítí LTE, tj. na dobu 30 měsíců.

Zahájení poskytování služeb vysokorychlostního přístupu v pásmu 900 MHz oznámila společnost Vodafone dne 31. 10. 2013, tedy až po datu vyhlášení Výběrového řízení, s plným vědomím jeho podmínek. Ve veřejné konzultaci ani v rámci jiného podání při přípravě podmínek Výběrového řízení nenavrhovala společnost Vodafone nyní požadovanou úpravu podmínek Výběrového řízení. Správní orgán zohlednil finanční náklady na vybudování vysílacích sítí v kmitočtovém pásmu 2100 MHz, protože rozvoj těchto vysílacích sítí byl k datu vyhlášení Výběrového řízení dokončen. V pásmu 900 MHz nebyly v době vyhlášení

Výběrového řízení žádné sítě vysokorychlostního přístupu budovány a bylo zcela na volbě uchazečů ve Výběrovém řízení, zda vybudují své sítě v pásmu 900 MHz, zda získají rádiové kmitočty v pásmu 800 MHz a vybudují své sítě v tomto pásmu, nebo zda se rozhodnou pro obě možnosti současně. Úřad však z hlediska účelného využívání rádiových kmitočtů nepovažoval za vhodné, a to ani krátkodobě, aby uchazeči ve Výběrovém řízení, kteří získali rádiové kmitočty v pásmu 800 MHz, by je nevyužívali, s tím, že by namísto využití přidělených kmitočtů pro vybudování vysokorychlostních přístupových mobilních sítí takové sítě budovali v pásmu 900 MHz.

Český telekomunikační úřad (dále jen „Úřad“) v podmínkách Výběrového řízení deklaroval, že pro zajištění univerzálního pokrytí službami vysokorychlostního přístupu předpokládá, že v rámci přidělených rádiových kmitočtů bude pro tento cíl primárně využito rádiové spektrum v pásmu 800 MHz. Pro zajištění kapacitního pokrytí pak Úřad předpokládá, že v rámci přidělených rádiových kmitočtů bude využito rádiové spektrum v pásmech 1800 MHz a 2600 MHz. Na základě těchto předpokladů jsou také stanoveny minimální rozsahy pokrytí populace pro jednotlivé přidělené úseky rádiových kmitočtů.

Úřad v souladu s § 22a odst. 1 zákona žádost držitele přidělu o jeho změnu zveřejnil dne 3. 7. 2015 podle § 130 zákona k veřejné konzultaci s cílem získat názory a stanoviska dotčených subjektů na trhu služeb elektronických komunikací a ostatních případně dotčených orgánů státní správy. V rámci veřejné konzultace Úřad obdržel stanoviska ostatních držitelů přidělu, udělených na základě výsledků Výběrového řízení a po uplynutí stanovené lhůty i stanovisko Ministerstva průmyslu a obchodu. Uplatněné připomínky směřovaly zejména k výkladu § 21 odst. 6 zákona, kde je uvedeno, že po vyhlášení výběrového řízení nelze jeho podmínky měnit. Dále bylo v rámci připomínek zdůrazněno, že není znám žádný nový dokument přijatý na evropské úrovni, který by byl přijat po vyhlášení podmínek Výběrového řízení, a bylo tak v jeho důsledku možné měnit již vydané přiděly rádiových kmitočtů. V rámci obdržených připomínek byla rovněž namítnuta účelovost argumentace držitele přidělu, týkající se zejména problematiky zaměnitelnosti pásem 800 MHz a 900 MHz a technologické neutrality, a současně byl zdůrazněn význam stanovených podmínek na hodnotu spektra v průběhu aukce. Obdržené připomínky a závěry veřejné konzultace Úřad zveřejnil na své internetové stránce.

Správní orgán dále dne 21. 8. 2015 obdržel stanovisko společnosti Vodafone, ve kterém reaguje na připomínky ostatních subjektů vznesené v rámci veřejné konzultace, vyjadřuje vůči nim svůj nesouhlas a vysvětluje svůj odlišný názor na uvedenou problematiku. Společnost Vodafone dále správnímu orgánu dne 15. 9. 2015 zaslala, rovněž v návaznosti na připomínky z veřejné konzultace, dvě právní analýzy zpracované společností Squire Patton Boggs, v.o.s., advokátní kancelář (dále jen „společnost Squire“). První zasláná analýza objasňuje výklad § 21 odst. 6 zákona a podle názoru společnosti Vodafone ukazuje, že právní argumenty ohledně této části zákona uplatněné ve veřejné konzultaci nejsou relevantní. Druhá zasláná analýza podle názoru společnosti Squire ukazuje, že je splněna podmínka existence harmonizačního záměru Evropské unie ve smyslu § 22a odstavců 3 a 4 zákona, a že tedy jsou naplněny podmínky pro změnu přidělu tak, aby bylo umožněno započtení služeb, které společnost Vodafone poskytuje prostřednictvím pásma 900 MHz. V tomto posudku je dále uveden názor společnosti Squire, že proto, aby společnost Vodafone mohla pásmo 900 MHz efektivně využívat, je změna přidělu nezbytná.

Správní orgán především v reakci na stanoviska ostatních držitelů přidělu rádiových kmitočtů udělených v rámci Výběrového řízení, považuje názor ostatních dotčených subjektů na trhu na žádost společnosti Vodafone o změnu přidělu za negativní. Obecně však správní orgán nepovažuje výsledky veřejné konzultace za rozhodující z hlediska možnosti vyhovět žádosti společnosti Vodafone, protože správní orgán musí respektovat příslušná konkrétní ustanovení zákona, v tomto případě ustanovení § 22a odstavců 1 a 3 zákona, a závěry vyplývající z veřejné konzultace mají v takovém případě pouze podpůrný charakter. Správní

orgán proto v rámci vyhodnocení připomínek předložených ve veřejné konzultaci konstatoval, že připomínky směřující k hodnocení existence důvodů předpokládaných pro provedení změny přidělu v § 22a odst. 3 zákona považuje za relevantní pro následné rozhodnutí o žádosti společnosti Vodafone.

Při rozhodování o žádosti o změnu přidělu rádiových kmitočtů podanou jeho držitelem podle § 22a odst. 1 zákona musí správní orgán podle § 22a odst. 3 zákona posoudit plnění všech podmínek a povinností stanovených v daném přidělu rádiových kmitočtů a zohlednit zejména plnění podmínek podle § 22 odst. 2 písm. d) zákona, rozsah služeb, pro které byla práva k využívání rádiových kmitočtů udělena, potřeby zajištění hospodářské soutěže a plnění podmínek účelného využívání rádiových kmitočtů. V souladu s ustanovením § 22a odst. 3 zákona však na základě žádosti podané podle § 22a odst. 1 zákona lze měnit přiděl 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. Naplnění těchto zákonných předpokladů proto správní orgán v rámci svého posuzování žádosti posuzoval.

Držitel přidělu ve své žádosti argumentuje právě naplněním harmonizačních záměrů Evropské unie, zejména Rozhodnutí Evropského parlamentu a Rady č. 243/2012/EU o vytvoření víceletého programu politiky rádiového spektra ze dne 14. března 2012, Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2009/2014/ES, kterou se mění Směrnice Rady 87/372/EHS o frekvenčních pásmech vyhrazených pro koordinované zavedení veřejných celoevropských buňkových digitálních pozemních mobilních systémů ve Společenství a Prováděcího rozhodnutí Komise 2011/251/EU z 16. dubna 2011, kterým se mění rozhodnutí 2009/766/ES o harmonizaci kmitočtových komunikací ve Společenství. Správní orgán k této argumentaci uvádí, že se jedná o právní akty na úrovni Evropské unie, které však byly známy již před vydáním rozhodnutí o přidělu a proto je v rozsahu jejich dopadu na problematiku týkající se podmínek využívání rádiových kmitočtů stanovených v předmětném přidělu samozřejmě zohlednil již při stanovení podmínek Výběrového řízení, a následně v rozhodnutí o udělení přidělu. K podmínkám Výběrového řízení Úřad provedl v souladu se zákonem veřejnou konzultaci podle § 130 zákona. Držitel přidělu proto měl, resp. mohl připomínky nebo požadavky v jím uváděném smyslu navrhnout, resp. požadovat jak v průběhu veřejné konzultace podmínek Výběrového řízení, tak případně před vydáním rozhodnutí o udělení přidělu. Držitel přidělu však těchto možností nevyužil. Držitel přidělu naopak v tomto období deklaroval zásadní odlišnost pásem 800 MHz a 900 MHz a dlouhodobou nemožnost využít pásmo 900 MHz pro služby vysokorychlostního přístupu s využitím systému LTE s cílem dosáhnout modifikace podmínek Výběrového řízení, týkajících se nastavení spektrálního limitu v pásmu 800 MHz, ve svůj prospěch. Správní orgán v této souvislosti uvádí, že argumenty týkající se vhodnosti určité změny podmínek výběrového řízení mohou být uplatněny v rámci veřejné konzultace před vyhlášením výběrového řízení. Po vyhlášení výběrového řízení, potažmo vydání přidělu rádiových kmitočtů, nemá správní orgán zákonnou pravomoc změnit podmínky výběrového řízení, potažmo již vydaných přidělu rádiových kmitočtů na základě důvodů směřujících pouze ke vhodnosti takové změny. Změna již vydaných přidělu musí být vždy odůvodněna naplněním podmínek § 22a odst. 3, věty poslední, zákona. To že držitel přidělu po vydání příslušného přidělu, resp. v průběhu času změnil svoji strategii, týkající se využívání jednotlivých pásem rádiových kmitočtů, které může využívat, není relevantním důvodem pro požadovanou změnu přidělu. Správní orgán proto konstatuje, v souladu i s některými připomínkami z veřejné konzultace, že v době od vydání přidělu nedošlo k žádné takové změně harmonizačních záměrů Evropské unie, která by správnímu orgánu umožňovala postup podle § 22a odst. 3 věty poslední zákona, tj. změnu přidělu ve smyslu žádosti držitele přidělu. Právě tato skutečnost sama nedovoluje podle § 22a odst. 3 zákona správnímu orgánu žádosti držitele přidělu vyhovět.

Nad rámec výše uvedeného správní orgán rovněž uvádí, že smyslem podmínek stanovených pro využití pásma 800 MHz bylo zajistit přednostně přístup k službám

elektronických komunikací založených na vysokorychlostním přístupu pro obyvatele méně osídlených oblastí České republiky. Využití rádiových kmitočtů z pásma 900 MHz, pro poskytování těchto služeb v úseku o výrazně menším rozsahu než jsou úseky přidělené v pásmu 800 MHz, nemůže zajistit obdobný disponibilní datový tok, jaký je k dispozici vzhledem k větší šířce rádiového spektra v pásmu 800 MHz. Správní orgán rovněž vzal do úvahy skutečnost, že držitel přidělu dlouhodobě veřejně deklaruje probíhající rozvoj poskytování nových vysokorychlostních služeb elektronických komunikací s využitím pásma 900 MHz, aniž by současně, v souladu s podmínkami převzatými v rámci Výběrového řízení, dostatečně rozvíjel komunikační síť v pásmu 800 MHz a zajistil tak v maximální možné míře dostupnost vysokorychlostních služeb obyvatelům v méně osídlených oblastech a plnění podmínek stanovených pro účelné a efektivní využívání přidělených rádiových kmitočtů.

Ačkoliv ani závěry posouzení plnění podmínek držitelem přidělu neschválí pro vyhovění žádosti držitele přidělu, správní orgán uvádí, že zásadní význam pro jeho rozhodnutí je zajištění souladu se zněním § 22a odstavců 1 a 3 zákona.

Správní orgán po shromáždění všech podkladů pro vydání rozhodnutí podle § 36 odst. 3 správního řádu vyzval dne 14. 10. 2015 společnost Vodafone k seznámení se s těmito podklady. Zástupce držitele přidělu tuto možnost využil dne 19. 10. 2015. Ve svém vyjádření v rámci protokolu o nahlédnutí do spisu požádala společnost Vodafone správní orgán o poskytnutí lhůty k vyjádření ke všem podkladům ve spise do 4. 11. 2015. Toto vyjádření správní orgán v uvedeném termínu obdržel. Uvedené vyjádření obsahuje shrnutí argumentace, která již byla použita v předchozích podáních společnosti Vodafone, jejichž přehled je uveden výše, a též v posudcích společnosti Squire. K námitce, že v době nahlížení do spisu tento neobsahoval uvedený posudek společnosti Squire správní orgán pouze konstatuje, že tento posudek byl do spisu následně zařazen. Sama skutečnost, že nebyl zařazen do spisu v okamžiku nahlížení společnosti Vodafone, není pro výsledek rozhodnutí podstatná, protože jak z výše uvedeného odůvodnění vyplývá, správní orgán se s jeho obsahem při přípravě rozhodnutí seznámil a při rozhodnutí jej vzal do úvahy.

Vzhledem k výše uvedenému odůvodnění jsem rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí lze ve lhůtě 15 dnů ode dne jeho doručení podat rozklad k Radě Českého telekomunikačního úřadu, a to na adresu Český telekomunikační úřad, předseda Rady Českého telekomunikačního úřadu, poštovní přihrádka 02, 225 02 Praha 025, nebo ústně do protokolu. Písemné vyhotovení rozkladu se podává s potřebným počtem stejnopisů tak, aby jeden stejnopis zůstal správnímu orgánu a aby každý účastník dostal jeden stejnopis. Rozklad lze podat rovněž přímo do datové schránky Českého telekomunikačního úřadu nebo v případě, kdy účastník disponuje zaručeným elektronickým podpisem, na adresu: podatelna@ctu.cz.

Otisk úředního razítka

Ing. Mgr. Jaromír Novák v.r.
předseda Rady
Českého telekomunikačního úřadu

Vypraveno dne: 20. 11. 2015