

**ÚRAD PRE REGULÁCIU ELEKTRONICKÝ KOMUNIKÁCIÍ
A POŠTOVÝCH SLUŽIEB**

Továrenská 7, P.O. Box 40, 828 55 Bratislava 24

R o z h o d n u t i e o r o z k l a d e

Číslo rozhodnutia: 17/PÚ/2018-161

V Bratislave: 15. 10. 2018

Účastník konania:
Orange Slovensko
Metodova 8
Bratislava 821 08

IČO: 35 697 270

Predseda Úradu pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb (ďalej len „predseda úradu“) ako príslušný správny orgán podľa § 5 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) a § 74 ods. 3 zákona č. 351/2011 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o elektronických komunikáciách“) rozhodol o rozklade spoločnosti Orange Slovensko, Metodova 8, Bratislava 821 08, IČO: 35 697 270 (ďalej len „účastník konania“) proti rozhodnutiu Úradu pre reguláciu elektronických komunikácií, odboru správy frekvenčného spektra (ďalej len „úrad alebo prvostupňový orgán“) č. 1210571003 zo dňa 27. júna 2018 v správnom konaní č. 8173/OSFS/2018 (ďalej len „napadnuté rozhodnutie“), ktorým prvostupňový orgán rozhodol vo veci zmeny individuálneho povolenia na základe návrhu osobitnej komisie takto:

podľa § 59 ods. 2 v spojení s § 61 ods. 3 správneho poriadku sa napadnuté rozhodnutie mení a po vykonanej zmene znie:

úrad podľa § 34 ods. 2 písm. b) v spojení s § 13 ods. 1, § 30 ods.1 písm. c), § 32 ods. 1 a ods. 9 zákona o elektronických komunikáciách mení individuálne povolenie - rozhodnutie č. 1210571003 nasledovne:

1. Časť Pridelené frekvencie sa mení tak, že po vykonanej zmene znie takto :

Pridelené frekvencie

Frekvenčný rozsah	Spolu	Poznámka
1920/2110 – 1940/2130 MHz	2x 20 MHz	FDD

Celková šírka prideleného frekvenčného pásma: 40,0 MHz

Platnosť povolenia	do 31.08.2026
--------------------	---------------

2. Časť Opakovaná úhrada sa mení tak, že po vykonanej zmene znie takto :

<p>Opakovaná úhrada za právo používať frekvencie alebo identifikačný znak podľa § 35 ods. 1 a 2 zákona o elektronických komunikáciách je stanovená podľa položky 1 Opatrenia Telekomunikačného úradu Slovenskej republiky zo 7. marca 2012 č. O-29/2012 v znení Opatrenia Úradu pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb z 31. januára 2017 č. 1/2017, ktorým sa ustanovuje sadzobník úhrad za právo používať frekvenciu alebo identifikačný znak.</p> <ul style="list-style-type: none"> • Úhrada za právo používať pridelené frekvencie (ďalej len "úhrada") platná od 01.06.2018 je 36 000 eur mesačne aj za každý začatý mesiac. • Stanovené mesačné úhrady je držiteľ povolenia povinný platiť štvrťročne vo výške 108 000 eur a sú splatné vopred, vždy najneskôr do 15. dňa prvého mesiaca príslušného štvrťroka. • Držiteľ individuálneho povolenia je povinný platiť stanovené úhrady bez ohľadu na skutočnosť, či sú frekvencie používané alebo nie. • Toto rozhodnutie je trvalým predpisom úhrad, samostatné faktúry sa nevystavujú. Preto je potrebné úhradu k stanovenému termínu vykonať bez vyzvania. • Úhrady je potrebné poukazovať na účet úradu: Úrad pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb IČO: 42 355 818, DIČ: 2024003729 Štátna pokladnica, Radlinského 32, 810 05 Bratislava 15 Číslo účtu 7000499747/8180 IBAN SK45 8180 0000 0070 0049 9747 Variabilný symbol je číslo vyššie uvedeného rozhodnutia Úrad nie je platiteľom DPH.
--

Ostatné časti individuálneho povolenia - rozhodnutia č. 1210571003 o určení podmienok, za ktorých je možné frekvencie používať, zo dňa 18.01.2012 v znení jeho neskorších zmien zostávajú nezmenené.

Odôvodnenie:

Dňa 09.04.2018 vydal úrad rozhodnutie č. 4368/OSFS/2018, ktorým zmenil rozhodnutie o pridelení frekvencií č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002. Na žiadosť účastníka konania sa vyššie uvedeným rozhodnutím č. 4368/OSFS/2018 vypustili z rozhodnutia č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002 frekvencie v rozsahu 1900 – 1905 MHz spolu 5,0 MHz.

Rozhodnutie č. 4368/OSFS/2018 zo dňa 09.04.2018 o pridelení frekvencií, ktoré nadobudlo právoplatnosť dňa 02.05.2018, neumožňuje účastníkovi konania naďalej používať frekvencie v rozsahu 1900 – 1905 MHz.

Úrad začal dňa 15.06.2018 podľa § 18 ods. 1 správneho poriadku, z vlastného podnetu, správne konanie vo veci zmeny individuálneho povolenia - rozhodnutia č.

1210571003 zo dňa 18.01.2012 o určení podmienok, za ktorých je možné používať frekvencie z frekvenčného pásma 2100 MHz podľa § 34 ods. 2 písm. b) zákona o elektronických komunikáciách. Dňa 27.06.2018 vydal úrad napadnuté rozhodnutie, v ktorom zmenil od 01.06.2018 výšku úhrady na 36 000 eur mesačne. Napadnuté rozhodnutie bolo doručené 20.07.2018. Proti tomuto rozhodnutiu úradu podal účastník konania dňa 06. 08. 2018 v zákonom stanovenej lehote rozklad.

O rozklade účastníka konania prvostupňový orgán nerozhodol v rámci autoremedúry podľa ustanovenia § 57 ods. 1 správneho poriadku a dňa 17. 08. 2018 predložil rozklad účastníka konania spolu s predkladacou správou a spisovým materiálom predsedovi úradu v súlade s ustanovením § 57 ods. 2 správneho poriadku. Účastník konania bol vyzvaný na uplatnenie svojich práv podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku dňa 17.09.2018. V určenej lehote dňa 21.09.2018 si svoje práva uplatnil. Dňa 5. 09. 2018 zasadala rozkladová komisia úradu, ktorá predsedovi úradu odporučila napadnuté rozhodnutie zmeniť.

Účastník konania v podanom rozklade namieta, nasledovné:

- Účastník konania mal teoretické právo využívať predmetné frekvenčné pásmo 1 kalendárny deň v mesiaci. Považuje to za neprimerané a bez akejkoľvek opory v zákone.
- Účastník konania ďalej namieta, že v konaní, v ktorom úrad rozhodnutím č. 4368/OSFS/2018 zmenil rozhodnutie o pridelení frekvencií č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002, nebola dodržaná lehota podľa § 49 správneho poriadku.

Účastník konania požaduje, aby úrad zmenil Rozhodnutie č. 8173/OSFS/2018 tak, že v časti 2 opakovaná úhrada“ zmení prvý a tretí bod nasledovne:

- Úhrada za právo používať frekvencie platná od 01.05.2018 je 36 000 eur mesačne.
- Z dôvodu, že účastník vykonal od 01.01.2018 do dňa právoplatnosti tohto rozhodnutia úhrady v celkovej výške spolu 364 500 eur, úrad prostredníctvom odboru ekonomiky a správy vráti účastníkovi konania existujúci preplatok vo výške 22 500 eur.

Predseda úradu v súlade s § 59 správneho poriadku preskúmal napadnuté rozhodnutie v celom rozsahu.

Podľa § 32 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách frekvencie je možné používať len na základe všeobecného povolenia na používanie frekvencií alebo na základe individuálneho povolenia na používanie frekvencií. Individuálne povolenie na používanie frekvencií je rozhodnutie úradu o pridelení frekvencií a o určení podmienok, za ktorých je možné frekvencie používať, alebo rozhodnutie úradu o pridelení frekvencií alebo rozhodnutie o určení podmienok, za ktorých je možné frekvencie používať.

Podľa § 35 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách úhrada za právo používať frekvencie zohľadňuje záruku používania pridelených frekvencií bez ich vzájomného rušenia. Jednorazová úhrada za pridelenie frekvencie je úhrada podľa § 33 ods. 2 písm. g) zákona o elektronických komunikáciách. Opakovaná úhrada je

úhrada za právo používať frekvenciu alebo identifikačný znak. Úhrada je splatná podľa rozhodnutia úradu v individuálnom povolení.

Podľa § 35 ods. 2 zákona o elektronických komunikáciách opakovaná úhrada podľa odseku 1 sa platí podľa sadzobníka úhrad. Sadzobník úhrad ustanoví všeobecne záväzný právny predpis, ktorý vydá úrad.

Zo spisového materiálu správneho konania vyplýva, že účastníkovi bolo vydané rozhodnutie o pridelení frekvencií ako aj rozhodnutie o určení podmienok, za ktorých je možné frekvencie používať. Rozhodnutie č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002, ktoré bolo zmené rozhodnutím č. 4368/OSFS/2018 zo dňa 09.04. 2018 oprávňuje účastníka využívať pridelené frekvencie. Rozhodnutie č. 1210571003 zo dňa 18.01.2012 v znení zmeny zo dňa 27.06.2018 určuje podmienky, za ktorých je možné frekvencie používať, určuje výšku úhrady a spôsob platenia. Úrad pri stanovení výšky úhrady vychádzal z Opatrenia Telekomunikačného úradu Slovenskej republiky zo 7. marca 2012 č. O-29/2012, ktorým sa ustanovuje sadzobník úhrad za právo používať frekvenciu alebo identifikačný znak (ďalej len „sadzobník úhrad“) a z času, od ktorého bol účastník konania oprávnený využívať menší rozsah frekvencií. V uvedenom prípade ide o celoplošnú verejnú rádiovú sieť s frekvenciami nad 1 GHz, preto sa na výpočet úhrady vzťahuje položka 1 sadzobníka úhrad. V zmysle tejto položky je úhrada mesačná. Úrad preto postupoval podľa nasledujúceho vzorca $S = 1/12 * S1 * K1 * Km$. Úrad za premenné S1 dosadil 27, za K1 45000 a za Km 0,4. Podľa časti 6 sadzobníka úhrad pri položkách 2, 3, 7, 19 a 20 v prípade frekvencií používaných na základe dočasného individuálneho povolenia je výška úhrady za obdobie kratšie ako jeden mesiac jedna tridsatina z mesačných sadzieb uvedených v týchto položkách za každý aj začatý deň. Účastník konania bol oprávnený využívať frekvencie v rozsahu 45 MHz do 02.05.2018, a preto v zmysle sadzobníka úhrad položky 1 bol povinný zaplatiť pôvodnú úhradu aj za tento mesiac, keďže výnimka podľa časti 6 sa na položku 1 sadzobníka úhrad nevzťahuje.

Ďalej účastník konania namieta nedodržanie lehoty na vydanie rozhodnutia č. 4368/OSFS/2018, ktorým úrad zmenil rozhodnutie o pridelení frekvencií č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002.

Predseda úradu konštatuje, že účastník konania poukazuje na chyby v inom správnom konaní, v ktorom si neuplatnil svoje právo podať rozklad, a preto nemá právomoc preskúmať toto správne konanie. Napriek tomu uvádza, že lehoty na vydanie rozhodnutia majú poriadkový charakter. Ich prípadné nedodržanie nemá vplyv na právnu pozíciu účastníkov konania, a teda nemôže spôsobiť nezákonnosť rozhodnutia.

Dňa 21.09.2018 bolo úradu doručené vyjadrenie k podkladu rozhodnutia a spôsobu jeho zistenia podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku.

Účastník konania sa vyjadril k zápisnici zo zasadnutia rozkladovej komisie, kde okrem už spomenutých námietok uviedol, že rozkladová komisia sa nevenovala námietke nedodržania lehoty na vydanie rozhodnutia č. 4368/OSFS/2018, ktorým úrad zmenil rozhodnutie o pridelení frekvencií č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002

a návrhu na zahrnutie preplatku za obdobie júl-september 2018 do výroku napadnutého rozhodnutia.

Rozkladová komisia je v zmysle § 74 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách osobitná komisia, ktorej návrh má pre predsedu úradu odporúčací charakter. Úlohou rozkladovej komisie nie je vykonávať dôkazy, ale navrhnúť predsedovi úradu spôsob akým môže rozhodnúť. Preto ani zápisnica zo zasadnutia rozkladovej komisie nemusí obsahovať podrobné vysporiadanie sa z námietkami účastníka konania. Ako už je uvedené vyššie, námietka o nedodržaní lehoty na vydanie rozhodnutia č. 4368/OSFS/2018, ktorým úrad zmenil rozhodnutie o pridelení frekvencií č. 4645/2002 zo dňa 28.06.2002 sa týkala iného správneho konania, a preto ani nebola v zápisnici spomenutá. Čo sa týka zahrnutia preplatku za obdobie júl-september 2018 do výroku napadnutého rozhodnutia, nie je pravda, že sa ňou rozkladová komisia nezaoberala. Komisia odporučila vypustiť z výroku napadnutého rozhodnutia časť týkajúcu sa výšky preplatku účastníka konania a povinnosti úradu vrátiť tento preplatok účastníkovi konania a zakomponovať ju do odôvodnenia rozhodnutia o rozklade.

Dňa 05. 09. 2018 sa uskutočnilo zasadnutie osobitnej komisie podľa § 74 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách, ktorá ako poradný orgán predsedu úradu odporučila predsedovi úradu podľa § 59 ods. 2 v spojení s § 61 ods. 3 správneho poriadku napadnuté rozhodnutie zmeniť.

Po preskúmaní napadnutého rozhodnutia ako celku predseda úradu dospel k záveru, že napadnuté rozhodnutie vychádza zo spoľahlivo zisteného stavu veci. Podľa názoru predsedu úradu je nasledujúca časť výroku napadnutého rozhodnutia „Z dôvodu, že účastník konania vykonal od 01.01.2018 do dňa vydania tohto rozhodnutia úhrady v celkovej výške spolu 243 000 eur, vrátane poslednej úhrady za jún 2018, úrad prostredníctvom odboru ekonomiky a správy vráti účastníkovi konania existujúci preplatok vo výške 4 500 eur, a to do 30 dní odo dňa právoplatnosti tohto rozhodnutia“ nadbytočná. V § 32 ods. 9 zákona o elektronických komunikáciách je uvedené, čo môže individuálne povolenie obsahovať a povinnosť úradu vyplatiť prípadný preplatok tu absentuje. Rozhodnutie o pridelení frekvencií respektíve o určení podmienok, za ktorých je možné pridelené frekvencie využívať upravuje práva a povinnosti účastníka konania, ale nie práva a povinnosti úradu. Odhliadnuc od toho má účastník konania právo na vyplatenie prípadného preplatku bez nevyhnutnosti rozhodnúť o tomto nároku vo výroku napadnutého rozhodnutia. Predseda úradu ďalej považuje za dôležité z dôvodu zachovania právnej istoty uviesť do výroku rozhodnutia, že úhrada sa platí aj za každý začatý mesiac.

Napadnuté rozhodnutie je po vykonaných zmenách v súlade so zákonom o elektronických komunikáciách a ostatnými právnymi predpismi, vydal ho príslušný správny orgán, vychádza zo spoľahlivo zisteného stavu veci a obsahuje predpísané náležitosti.

Na základe týchto skutočností predseda úradu rozhodol tak, ako je to uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie

Toto rozhodnutie je konečné. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom.

Ing. Vladimír Kešjar
predseda úradu