

Odmowa uchylecia rezerwacji z pasma 1800 MHz wydanych po przetargu z 2007 r.

W dniu 28 listopada 2017 r. Prezes UKE wydał decyzję odmawiającą uchylecia rezerwacji z pasma 1800 MHz wydanych dla Centernet S.A. i Mobyland sp. z o.o. (obecnie obie spółki to Aero2 sp. z o.o.) wydanych po przeprowadzonym w 2007 r. przetargu (dalej łącznie „Rezerwacja”).

Postępowanie w sprawie Rezerwacji zostało wznowione na wniosek T-Mobile Polska S.A., który powołał się na unieważnienie przez Prezesa UKE przetargu z 2007 r. (dalej „Przetarg”). Decyzję w sprawie unieważnienia Przetargu Prezes UKE wydał 4 sierpnia 2017 r. Decyzja ta została zaskarżona, a ostateczne rozstrzygnięcie nie zostało jeszcze wydane.

W toku prowadzonego postępowania Prezes UKE był obowiązany zbadać, czy zaistniały podstawy do wznowienia postępowania, a tym samym czy zaszły podstawy do uchylecia Rezerwacji.

Zgodnie z przepisami prawa podstawą do wznowienia postępowania i uchylecia Rezerwacji może być jedynie zmiana wyników Przetargu. Zmiana wyników przetargu może być rezultatem przeprowadzenia czynności, o których mowa w art. 118d ust. 4-6 ustawy Prawo telekomunikacyjne (tzw. czynności naprawczych), albo - gdyby to nie było możliwe – przeprowadzenia nowego przetargu. Natomiast samo unieważnienie Przetargu nie stanowi zmiany jego wyników.

Wobec ustalenia, że przesłanka wznowieniowa nie zaszła, Prezes UKE odmówił uchylecia Rezerwacji.

1. Dlaczego wznowiono postępowanie?

- Postępowanie wznowiono na wniosek T-Mobile (17 sierpnia 2017 r.).
- Z uwagi na wniosek T-Mobile Prezes UKE zobowiązany był do jego rozpatrzenia. Decydując o wznowieniu postępowania Prezes UKE mógł jedynie zbadać, czy zachowane zostały warunki formalne do wznowienia postępowania. Rozpatrując wniosek T-Mobile o wznowienie postępowania Prezes UKE nie mógł zbadać, czy przyczyna wznowienia postępowania wskazana przez T-Mobile faktycznie zaistniała.
- Ponieważ wniosek T-Mobile spełnił wszystkie warunki formalne, Prezes UKE wznowił postępowanie. Postanowienie o wznowieniu postępowania w sprawie Rezerwacji wydano 15 września 2017 r.
- Konsekwencją wznowienia postępowania była konieczność zbadania, czy przyczyna wznowienia postępowania wskazana przez T-Mobile faktycznie zaistniała, a następnie wydanie decyzji odmawiającej uchylecia Rezerwacji albo uchylającej Rezerwację.

2. Dlaczego odmówiono uchylecia rezerwacji?

- Zdaniem T-Mobile postępowanie powinno być wznowione z uwagi na unieważnienie Przetargu.
- Art. 118d ust. 7 PT stanowi, że jedynie zmiana wyników przetargu będąca konsekwencją unieważnienia przetargu stanowi podstawę wznowienia postępowania w sprawie rezerwacji dokonanej po przeprowadzeniu tego przetargu. Przed wydaniem decyzji Prezes UKE musiał więc zbadać, czy samo unieważnienie Przetargu stanowi zmianę jego wyników.
- Zdaniem Prezesa UKE samo unieważnienie Przetargu nie przesądza jeszcze o zmianie jego wyników. Skutkiem unieważnienia Przetargu może być bowiem:
 - konieczność przeprowadzenia czynności naprawczych (czynności niezbędne do usunięcia nieprawidłowości stanowiących przyczynę unieważnienia Przetargu),
 - albo ogłoszenie nowego przetargu (gdy przyczyny nieważności Przetargu są nieusuwalne).

- Analizując sprawę Prezes UKE doszedł do wniosku, że decyzja o unieważnieniu Przetargu nie skutkowałą zmianą jego wyników. Decyzja ta, po uzyskaniu przymiotu ostateczności, będzie stanowić podstawę do przeprowadzenia czynności naprawczych albo nowego Przetargu, i dopiero w wyniku tych zdarzeń może dojść do zmiany wyników Przetargu.

3. Jakie będą skutki tej decyzji?

- Wydanie decyzji o odmowie uchylecia Rezerwacji skutkuje tym, że Rezerwacja pozostaje w mocy.
- Aero2 może w dalszym ciągu wykorzystywać zarezerwowane częstotliwości.

4. Czy decyzja jest prawomocna?

- Decyzja nie jest prawomocna. Stronom postępowania przysługują wnioski o ponowne rozpatrzenie sprawy lub prawo do złożenia skargi do WSA.
- Strony postępowania mogą również zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. W przypadku gdyby wszystkie strony zrzekły się tego prawa decyzja stanie się prawomocna i ostateczna z dniem zrzeczenia się przez ostatnią ze stron.

5. Na jakim etapie jest postępowanie ws. unieważnienia Przetargu?

- Postępowanie ws. unieważnienia Przetargu jest w toku. Poniżej przedstawiono podstawowe informacje dotyczące tego postępowania:
 - Po wydaniu decyzji o unieważnieniu Przetargu (4 sierpnia 2017 r.) do Prezesa UKE wpłynął wniosek Polkomtel o uzupełnianie rozstrzygnięcia decyzji (22 sierpnia 2017 r.).
 - Postanowieniem z 27 września 2017 r. Prezes UKE odmówił uzupełnienia rozstrzygnięcia decyzji.
 - Konsekwencją złożenia wniosku o uzupełnianie rozstrzygnięcia decyzji było to, że termin na złożenie wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy został przesunięty (był liczony od dnia doręczenia postanowienia o odmowie uzupełnienia decyzji).
 - Pismem z 13 października 2017 r. Aero2 wniosło o ponowne rozpatrzenie sprawy.
 - Skargą z 30 października 2017 r. Polkomtel zaskarżył decyzję unieważniającą przetarg do WSA (zgodnie z obowiązującymi przepisami od decyzji I-instancyjnej strona może złożyć wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy – 14 dni albo złożyć skargę do WSA – 30 dni).
 - Zgodnie z przepisami skarga Polkomtel będzie rozpatrywana jako wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy.
 - Dnia 9 listopada 2017 r. uczestnicy postępowania zostali poinformowani o złożonym przez Aero2 wniosku i skardze Polkomtel.

6. Jakie są dalsze plany Prezesa UKE?

- Przede wszystkim Prezes UKE będzie musiał rozpoznać wnioski o ponowne rozpatrzenie sprawy wniesione od pierwszoinstancyjnej decyzji o unieważnieniu Przetargu. Dopiero po wydaniu ostatecznej decyzji o unieważnieniu Przetargu Prezes UKE będzie zobligowany do podjęcia dalszych działań.
- Wówczas Prezes UKE oceni, czy co do unieważnionego Przetargu możliwe jest przeprowadzenie czynności naprawczych, mających na celu usunięcie przyczyn jego unieważnienia; nie chcemy uprzedzać faktów i spekulować na tym etapie, jak ocenimy tę kwestię.