



T-MOBILE POLSKA S.A.

ul. Marynarska 12, 02-674 Warszawa

8 września 2015 r.

Szanowny Pan
Jan Grabiec

Podsekretarz Stanu
Ministerstwo Administracji i Cyfryzacji
ul. Królewska 27
00-060 Warszawa

DG-1700/BSR/604/2015

Dotyczy: Stanowisko T-Mobile Polska S.A. w postępowaniu konsultacyjnym dotyczącym projektu rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji zmieniającego rozporządzenie w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych z dnia 1 września 2015 r.

Działając w imieniu T-Mobile Polska S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej 'TMPL') w związku z ogłoszeniem z dnia 1 września 2015 r. w sprawie rozpoczęcia postępowania konsultacyjnego dotyczącego projektu rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji zmieniającego rozporządzenie w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych (dalej 'Rozporządzenie') z dnia 1 września 2015 r., TMPL przedstawia poniżej stanowisko w tej sprawie.

Uwagi ogólne

TMPL stoi na stanowisku, że każdy proces dystrybucji dóbr rzadkich do jakich należą zasoby częstotliwości powinien być prowadzony zgodnie z obowiązującymi normami prawnymi, przede wszystkim na zasadach obiektywizmu, jawności, niedyskryminacji oraz proporcjonalności.

T-MOBILE POLSKA S.A. z siedzibą w Warszawie

Adres: ul. Marynarska 12, 02-674 Warszawa

Telefon: +48 22 4136000 | E-mail: boa@t-mobile.pl | Internet: www.t-mobile.pl

Spółka zarejestrowana w Sądzie Rejonowym dla m.st. Warszawy w Warszawie, XIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego
KRS 0000391193 | NIP 526-10-40-567 | Regon 011417295 | Kapitał zakładowy 471 mln złotych, kapitał wpłacony w całości.

Konto bankowe: BRE Bank S.A. OR/Warszawa, nr 74 1140 1010 0000 3369 1400 1001



W ramach trwających kilkanaście miesięcy przygotowań do przeprowadzenia pierwszej na polskim rynku aukcji na zasoby częstotliwości z zakresów 800 i 2600 MHz przedstawiciele środowiska telekomunikacyjnego przedstawiali szereg uwag merytorycznych, w tym w obszarze działań prawnych, w celu realizacji całego procesu w sposób przejrzysty, stabilny i efektywny.

W ramach tych przygotowań odbyły się trzy rundy konsultacji prowadzonych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej 'Prezesa UKE') na przestrzeni lat 2013/2014.

TMPL każdorazowo uczestniczyła w przedmiotowych konsultacjach przedstawiając nie tylko szczegółowe uwagi merytoryczne odnoszące się wprost do poszczególnych projektów dokumentacji aukcyjnej, ale również uwagi o szerszym charakterze, w tym wskazujące na konieczność wprowadzenia określonych mechanizmów zapewniających przeprowadzenie procedury aukcyjnej w sposób niezakłócony, odporny na manipulację i w efekcie prowadzący do skutecznej alokacji zasobów częstotliwości.

Podobnie jak uprzednio, TMPL przedstawia poniżej uwagi odnoszące się zarówno do przedstawionego projektu rozporządzenia oraz uwagi o szerszym charakterze wykraczające poza propozycje rozwiązań zaproponowane w projekcie, uznając, że ich uwzględnienie przyczyni się do poprawy prowadzenia kolejnych aukcji na zasoby radiowe.

Pomimo, iż przedmiotem niniejszych konsultacji jest projekt nowelizacji Rozporządzenia, TMPL uważa, iż zmiany legislacyjne wprowadzane wyłącznie na poziomie aktu wykonawczego jakim jest Rozporządzenie byłyby niewystarczające, bowiem dla optymalizacji całości procesu aukcyjnego koniecznym jest dokonanie szczegółowej łącznej analizy obejmującej przegląd całości przepisów w zakresie przeprowadzania aukcji - czyli na poziomie zarówno ustawy Prawo telekomunikacyjne jak i Rozporządzenia.

Biorąc jednak pod uwagę, że obecne konsultacje dotyczą wyłącznie projektu Rozporządzenia, TMPL w niniejszym stanowisku nie przedstawia propozycji zmian w zakresie aukcji, które powinny zostać wprowadzone na poziomie ustawy Prawo telekomunikacyjne.

Uwagi szczegółowe

1. Zmiana § 1 ust. 2 Projektu w zakresie wprowadzenia § 31 ust. 1a Rozporządzenia.

(dotyczy przekazania uczestnikom aukcji przez komisję aukcyjną rezultatów ostatniej rundy przeprowadzonej w 115 dniu aukcyjnym oraz określenia terminu na złożenie ofert w ostatniej rundzie kończącej II etap aukcji)

Aktualne brzmienie projektu przepisu

§ 31 ust. 1a

1a. W 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji komisja informuje uczestników aukcji o miejscu i terminie oraz sposobie składania ofert aukcyjnych w rundzie, o której mowa w ust. 1.

Proponowana zmiana

„1a. W 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji Prezes UKE informuje uczestników aukcji o rezultatach ostatniej rundy przeprowadzonej w 115 dniu aukcyjnym, w szczególności o liczbie skutecznie złożonych ofert na każdą rezerwację częstotliwości oraz o miejscu, terminie i sposobie składania ofert aukcyjnych w rundzie, o której mowa w ust. 1. Dzień aukcyjny, w którym przeprowadza się rundę, o której mowa w ust. 1 wyznacza się nie wcześniej niż 3 dni i nie później niż 10 dni od dnia zakończenia ostatniej rundy w 115 dniu aukcyjnym.”

Komentarz do zmiany

Uczestnicy aukcji przystępujący do złożenia ofert w ostatniej rundzie kończącej aukcję powinni otrzymać od komisji aukcyjnej wyczerpującą informację dotyczącą statusu złożonych ofert na każdą z rezerwacji częstotliwości. Otrzymanie tej informacji jest niezbędne celem właściwego przygotowania ofert składanych w ostatniej rundzie aukcji. Jednocześnie w toczącej się obecnie aukcji, zasady dokumentacji aukcyjnej przewidują, iż komisja przekazuje te informacje za pośrednictwem systemu aukcyjnego podczas etapu sprawozdawczego odbywającego się w następnym dniu aukcyjnym (przekazanie tych informacji uczestnikom aukcji przez komisję w etapie obliczeń w tym samym dniu aukcyjnym nie jest traktowane jako wiążące). Stąd koniecznym jest uregulowanie czynności przewidującej, że uczestnicy pozyskają niezbędne informacje w sposób

formalny jeszcze w tym samym dniu aukcyjnym.

Kolejną proponowaną zmianą jest doprecyzowanie terminu na złożenie ofert w kopertach w ostatniej rundzie aukcji. Projekt tego terminu nie określa, wskazując jedynie, że odbędzie się on „w dniu aukcyjnym następującym po 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji”, może więc być to kolejny dzień roboczy następujący po 115 dniu aukcyjnym.

Z uwagi na konieczność bardzo dokładnego przygotowania tych ofert przez uczestników, de-facto przesądzających o rezultatach finalnego rozstrzygnięcia aukcji, koniecznym jest możliwie najdalej idące skonkretyzowanie ram czasowych w tym zakresie.

Proponowane jest uwzględnienie terminu minimalnego (3 dni od zakończenia 115 dnia aukcyjnego) pozwalające na przygotowanie ofert przez uczestników zgodnie z zasadami ładu korporacyjnego obowiązującego u poszczególnych uczestników aukcji oraz maksymalnego (10 dni od zakończenia 115 dnia aukcyjnego), co wydaje się terminem zabezpieczającym przed przedłużaniem rozstrzygnięcia aukcji.

2. Zmiana § 1 ust. 2 Projektu w zakresie wprowadzenia § 31 ust. 1c i 1d Rozporządzenia.

(dotyczy wprowadzenia zmian, które w sposób jednoznaczny określają prawo uczestnika aukcji do udziału w finalnej, dodatkowej rundzie aukcji)

Aktualne brzmienie projektu przepisu

§ 31 ust. 1c i 1d

1c. Prawo złożenia oferty aukcyjnej w rundzie, o której mowa w ust. 1, przysługuje każdemu uczestnikowi aukcji niez dyskwalifikowanemu w poprzednich rundach aukcji, w tym uczestnikowi, który złożył ofertę aukcyjną stanowiącą najwyższą zadeklarowaną kwotę na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych w ostatniej rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji.

1d. W rundzie, o której mowa w ust. 1, uczestnik aukcji może złożyć ofertę aukcyjną w odniesieniu do tych rezerwacji częstotliwości lub zasobów orbitalnych, do których złożył ofertę aukcyjną w ostatniej rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji.

Proponowana zmiana

Zakłada się wprowadzenie do Projektu w miejsce ww. dwóch przepisów jednej jednostki redakcyjnej – nowego ust. 1c, co w konsekwencji wymusi zmianę dalszej numeracji jednostek redakcyjnych § 1 ust. 2 Projektu.

„1c. Prawo złożenia oferty aukcyjnej w rundzie, o której mowa w ust. 1, przysługuje każdemu uczestnikowi aukcji, który skutecznie złożył ofertę aukcyjną w ostatniej rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji lub posiadał ofertę aukcyjną stanowiącą najwyższą zadeklarowaną kwotę na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych w ostatniej rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji. Wstrzymanie się przez uczestnika aukcji od złożenia oferty w ostatniej rundzie 115 dnia aukcyjnego nie stanowi skutecznego złożenia oferty. Uczestnik uprawniony do złożenia oferty aukcyjnej w rundzie, o której mowa w ust. 1, może złożyć w jej ramach ofertę aukcyjną wyłącznie w odniesieniu do tych rezerwacji częstotliwości lub zasobów orbitalnych, do których złożył skutecznie ofertę aukcyjną w ostatniej rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym II etapu aukcji.”

Komentarz do zmiany

TMPL proponuje zmianę brzmienia projektowanego § 31 ust. 1c i 1d. W obecnym kształcie tych przepisów ust. 1c zezwala na złożenie w finalnej rundzie aukcji oferty przez każdego uczestnika aukcji, niez dyskwalifikowanego w poprzednich rundach, w tym tego, który złożył ofertę stanowiącą najwyższą zadeklarowaną kwotę na rezerwację w rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym, II etapu aukcji. Z kolei z ust. 1d wynika, że w finalnej rundzie uczestnik aukcji może złożyć ofertę aukcyjną w odniesieniu do tych rezerwacji lub zasobów orbitalnych, do których złożył ofertę aukcyjną w rundzie, która odbyła się w 115 dniu aukcyjnym. Zestawienie tych dwóch przepisów może prowadzić do konfuzji, jako że mogą istnieć tacy uczestnicy, którzy nie zostali zdyskwalifikowani w poprzednich rundach, a jednocześnie nie składali oferty w 115 dniu aukcyjnym. Dodatkowo, konfuzja ta może ulec pogłębieniu, w kontekście faktu, iż zgodnie z projektowanym § 31 ust. 1b. pkt 3 lit. b Rozporządzenia, w rundzie finalnej nie stosuje się określonych w dokumentacji aukcyjnej warunków dotyczących sposobu ustalania prawa do składania ofert aukcyjnych przez uczestnika aukcji w rundzie aukcji. Wydaje się zasadne takie zmodyfikowanie wspomnianych przepisów, aby wprost wskazano, iż udział w finalnej, dodatkowej rundzie, mają te podmioty, które w ostatniej rundzie w 115 dniu aukcyjnym złożyły skutecznie ofertę na objęte tą rundą częstotliwości, lub posiadały ofertę aukcyjną stanowiącą najwyższą zadeklarowaną kwotę na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych w ostatniej rundzie w 115 dniu aukcyjnym. Zgodnie z zasadami obecnie

toczącej się aukcji wstrzymanie się przez uczestnika aukcji od złożenia oferty w ostatniej rundzie 115 dnia aukcyjnego (PWS) nie stanowi skutecznego złożenia oferty w ostatniej rundzie 115 dnia aukcyjnego.

3. Zmiana § 1 ust. 2 Projektu w zakresie wprowadzenia § 31 ust. 1b pkt 1 Rozporządzenia.

(dotyczy wprowadzenia zmian polegających na określeniu, iż w ostatniej rundzie aukcji oferty składane są w „zamkniętych kopertach”, zgodnie z nomenklaturą stosowaną w odpowiednich przepisach prawa)

Aktualne brzmienie projektu przepisu

§ 31 ust. 1b pkt 1

1b. W rundzie, o której mowa w ust. 1:

1) uczestnicy aukcji składają oferty aukcyjne w zalakowanych kopertach;

Proponowana zmiana

„1b. W rundzie, o której mowa w ust. 1:

1) uczestnicy aukcji składają oferty aukcyjne w zamkniętych kopertach;”

Komentarz do zmiany

TMPL proponuje rezygnację z posługiwania się w ww. przepisie sformułowaniem „w zalakowanych kopertach” i zastąpienie go wskazaniem, iż koperty winny być „zamknięte”. Słowo „zalakowane” ma określone znaczenie językowe i wiąże się z konkretną formą zabezpieczenia (lakiem). Tym samym nie wydaje się, by posługiwanie się tym sformułowaniem było zasadne. Dodać należy, że proponowane określenie jest powszechnie stosowane w aktach prawnych dotyczących podobnej tematyki (por. np. § 2 Rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 7 kwietnia 2006 r. w sprawie określenia trybu składania ofert, kryteriów ich oceny oraz terminów postępowania konkursowego w sprawie wyboru programu specjalistycznego szkolenia w dziedzinie uzależnienia od środków odurzających lub substancji psychotropowych; § 2 ust. 7 Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 28 lipca 2015 r. w sprawie przetargu na udzielenie koncesji na poszukiwanie i rozpoznawanie złoża węglowodorów oraz wydobywanie węglowodorów ze złoża, a także

koncesji na wydobywanie węglowodorów ze złoża; § 5 ust. 2 Rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 20 lipca 2012 r. w sprawie przetargów oraz rokowań na rozporządzenie nieruchomościami przez parki narodowe; § 33 ust. 1 Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 11 września 2009 r. w sprawie określenia sposobu i trybu organizowania przez Polskie Koleje Państwowe Spółkę Akcyjną przetargów oraz rokowań na zbycie aktywów trwałych).

4. Zmiana § 1 ust. 2 Projektu w zakresie wprowadzenia § 31 ust. 1e Rozporządzenia.

(dotyczy wprowadzenie zmian dookreślających zasady postępowania w przypadku wystąpienia równoważnych ofert w finalnej, dodatkowej rundzie aukcji)

Aktualne brzmienie projektu przepisu

§ 31 ust. 1e

1e. Jeżeli w rundzie, o której mowa w ust. 1, wystąpiły równoważne oferty aukcyjne na tę samą rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych, komisja informuje uczestników aukcji, którzy złożyli te oferty, o miejscu, terminie i sposobie złożenia dodatkowych ofert aukcyjnych.

Proponowana zmiana

„1e. Jeżeli w rundzie, o której mowa w ust. 1, wystąpiły równoważne oferty aukcyjne na tę samą rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych, komisja informuje uczestników aukcji, którzy złożyli te oferty, o miejscu, terminie i sposobie złożenia dodatkowych ofert aukcyjnych. Termin złożenia dodatkowych ofert nie może być krótszy niż 5 dni i dłuższy niż 10 dni od dnia przekazania tej informacji przez komisję.”

Komentarz do zmiany

Aktualny projekt § 31 ust. 1e Rozporządzenia nie precyzuje terminu złożenia dodatkowych ofert w przypadku, gdy w rundzie kończącej II etap aukcji wystąpią równoważne oferty aukcyjne. Wprowadzenie minimalnego i maksymalnego terminu na złożenie dodatkowych ofert zwiększy pewność co do przebiegu postępowania po stronie jego uczestników, jak również zapewni, iż okres trwania aukcji w takiej sytuacji nie będzie nadmiernie skracany lub wydłużany. Mając na uwadze wagę przeprowadzanej aukcji, istotny interes

Państwa w jej sprawnym zakończeniu oraz wartość rozdysponowywanego dobra, za uzasadnione należy uznać możliwie najdalej idące skonkretyzowanie ram czasowych aukcji, także w przypadku, o którym mowa w projektowanym § 31 ust. 1e Rozporządzenia.

5. Zmiana § 19 ust. 6a Rozporządzenia.

(dotyczy wprowadzenia definicji „dnia aukcyjnego”)

Aktualne brzmienie projektu przepisu

§ 19 ust. 6a

6a. Po zakończeniu ostatniej rundy w danym dniu aukcyjnym Prezes UKE ogłasza na stronie podmiotowej BIP UKE informację o najwyższej zadeklarowanej kwocie na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych.

Proponowana zmiana

„6a. Po zakończeniu ostatniej rundy w danym dniu Prezes UKE ogłasza na stronie podmiotowej BIP UKE informację o najwyższej zadeklarowanej kwocie na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych. Dzień, w którym przeprowadzona została co najmniej jedna runda aukcji, zwany jest dalej „dniem aukcyjnym”.”

Komentarz do zmiany

W aktualnym stanie prawnym brak jest definicji „dnia aukcyjnego”, a więc pojęcia kluczowego w kontekście zmian wprowadzanych Projektem. Definicji takiej nie zawiera ani ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne, ani Rozporządzenie. Znajduje się

ona wyłącznie w dokumentacji trwającej obecnie aukcji na 19 rezerwacji częstotliwości, w której dzień aukcyjny zdefiniowano jako: *„Dzień roboczy, w którym pomiędzy godzinami 10 a 18 polskiego czasu lokalnego przeprowadzana jest co najmniej jedna runda.”*. Za zasadne

uznać należy wprowadzenie odpowiedniego uzupełnienia w tym zakresie na poziomie Rozporządzenia. Proponuje się w tym celu dokonanie zmiany w § 19 ust.6a Rozporządzenia,

tj. w pierwszym przepisie tego aktu, w którym posłużono się sformułowaniem „dzień

aukcyjny”. Wydaje się, iż konstrukcja Rozporządzenia nie pozwala na zdefiniowanie tego pojęcia w innej formie (np. w ramach słowniczka pojęć). Jednocześnie proponuje się, by definicji „dnia aukcyjnego” nadać formę bardziej ogólną, aniżeli zastosowana w dokumentacji trwającej aukcji. Tego rodzaju postępowanie znajduje swoje uzasadnienie w fakcie, iż Rozporządzenie nie powinno odnosić się tylko do jednej, konkretnej aukcji i powinno móc być stosowane do innych, przyszłych postępowań. Za niecelowe uznać należy wprowadzanie na poziomie Rozporządzenia dalej idących, sztywnych ograniczeń dotyczących „dnia aukcyjnego” w postaci np. zawężenia go do dni roboczych, czy nawet konkretnego przedziału godzin. Jednocześnie, proponowana definicja nie stoi w sprzeczności z definicją „dnia aukcyjnego” zawartą we wspomnianej dokumentacji aukcyjnej, która to definicja mieściłaby się w proponowanym przepisie Rozporządzenia.

6. Zmiana § 11 ust 2 i § 29 ust. 1 Rozporządzenia.

(dotyczy wprowadzenia do procedury aukcji procesu weryfikacji wiarygodności uczestników aukcji w I etapie aukcji. W założeniu przepisu udział w II etapie aukcji mogłyby brać wyłącznie podmioty pozytywnie ocenione przez Prezesa UKE. Przeprowadzenie weryfikacji zmniejsza ryzyko, iż w II etapie aukcji brać będą udział podmioty, które nie są w stanie poczynić nakładów finansowych związanych z aukcją. Mechanizm taki zmniejszy ryzyko zniekształcania przebiegu aukcji oraz przyczyni się do jej sprawnego przeprowadzenia i zakończenia, tym samym przyczyni się do skutecznej realizacji celu jakim jest dystrybucja zasobów częstotliwości)

Aktualne brzmienie projektu przepisu

§ 11. (...)

2. Dokumentacja aukcyjna może również zawierać:

- 1) określenie liczby rund aukcji, w których uczestnik aukcji może nie określić wysokości zadeklarowanej kwoty bez utraty prawa do składania ofert aukcyjnych, oraz określenie sposobu skorzystania z uprawnienia nieokreślenia wysokości zadeklarowanej kwoty;
- 2) wskazanie zasobów częstotliwości, o właściwościach odpowiadających częstotliwościom z zakresu, którego dotyczy aukcja, których posiadanie wyłącza od udziału w aukcji podmiot dysponujący tym zasobem lub podmioty z grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, dysponującej tym zasobem.
3. Dokumentacja aukcyjna może określać procedury i środki bezpieczeństwa w celu

zapewnienia prawidłowego przebiegu aukcji.

4. Jeżeli Prezes UKE w ogłoszeniu o aukcji wskaże zasoby częstotliwości, o których mowa w § 7, dokumentacja aukcyjna zawiera informację, o której mowa w ust. 2 pkt 2.

§ 29.

1. I etap aukcji obejmuje sprawdzenie:

- 1) czy podmiot składający ofertę wstępną nie posiada zasobów częstotliwości, o właściwościach odpowiadających częstotliwościom z zakresu, którego dotyczy aukcja, których posiadanie wyłącza od udziału w aukcji podmiot dysponujący tym zasobem lub podmioty z grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, dysponującej tym zasobem, o ile warunek taki został określony w ogłoszeniu o aukcji oraz w dokumentacji aukcyjnej;
- 2) wniesienia opłaty za dokumentację, o której mowa w § 9;
- 3) złożenia oferty wstępnej w miejscu i formie określonych w ogłoszeniu;
- 4) zgodności złożonej oferty wstępnej z wymaganiami określonymi w dokumentacji;
- 5) wniesienia wadium w sposób oraz w wysokości i terminie określonych w ogłoszeniu o aukcji oraz w dokumentacji aukcyjnej;
- 6) zobowiązań, o których mowa w § 11 ust. 1 pkt 3 i 4, jeżeli zostały wskazane w dokumentacji.

Proponowana zmiana

W zakresie zmiany w § 11 Rozporządzenia zmiana zakłada zmianę brzmienia ust. 3 tego przepisu.

- „3. Dokumentacja aukcyjna może określać procedury i środki bezpieczeństwa w celu zapewnienia prawidłowego przebiegu aukcji. Dokumentacja aukcyjna może w szczególności przewidywać weryfikację wiarygodności uczestników aukcji w ramach I etapu aukcji w celu sprawdzenia zdolności uczestników aukcji do wywiązania się ze zobowiązań finansowych związanych z udziałem w aukcji oraz z ewentualnym uzyskaniem statusu podmiotu wyłonionego, w tym w zakresie nakładów inwestycyjnych. Weryfikacja wiarygodności uczestników aukcji odbywa się na podstawie obiektywnych, przejrzystych i niedyskryminujących kryteriów w oparciu o dokumenty, informacje i oświadczenia zarówno złożone przez uczestników w ramach ofert wstępnych jak i znane Prezesowi UKE z urzędu. Weryfikacja ta obejmuje:
 - 1) badanie struktury kapitałowej uczestnika aukcji oraz struktury grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i

- konsumentów, jeżeli uczestnik aukcji do takiej grupy należy;
- 2) badanie stanu finansowego i zdolności finansowych uczestnika aukcji, poprzez analizę zatwierdzonych rocznych sprawozdań finansowych uczestnika aukcji za 3 lata obrotowe, poprzedzające złożenie oferty wstępnej, wraz z analizą informacji dodatkowej do tych sprawozdań oraz opinii i raportu biegłego rewidenta,
 - 3) badanie doświadczenia uczestników aukcji lub podmiotów z grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, do której dany uczestnik należy, w zakresie wykorzystywania zasobów częstotliwości, w tym informacji o wysokości poniesionych przez uczestnika aukcji nakładów inwestycyjnych za 3 lata poprzedzające złożenie oferty wstępnej.”.

W zakresie zmiany w § 29 ust. 1 Rozporządzenia zmiana zakłada dodanie nowej jednostki redakcyjnej – pkt 7.

„§ 29. 1. I etap aukcji obejmuje sprawdzenie: (...)

- 7) czy na podstawie badania, o którym mowa w § 11 ust. 3, o ile takie badanie było przewidziane w dokumentacji aukcyjnej, podmiot składający ofertę wstępną uznany może być za wiarygodny i zdolny do wywiązania się ze zobowiązań finansowych związanych z udziałem w aukcji oraz z ewentualnym uzyskaniem statusu podmiotu wyłonionego, w tym w zakresie nakładów inwestycyjnych.”.

Komentarz do zmiany

W ocenie TMPL zasadne jest wprowadzenie do procedury aukcji procesu weryfikacji wiarygodności, w szczególności finansowej, uczestników aukcji, już na jej etapie I. Tylko podmioty pozytywnie ocenione przez Prezesa UKE, na podstawie obiektywnych, przejrzystych i niedyskryminujących kryteriów, mogłyby brać udział w II etapie aukcji. Konkretnie kryteria dokonywanego przez Prezesa UKE badania winny zostać określone w dokumentacji. Weryfikacja taka zmniejszy ryzyko, iż w II etapie aukcji brać będą udział podmioty, które nie są w stanie poczynić nakładów finansowych związanych z aukcją (depozyt, opłata za częstotliwości, nakłady inwestycyjne). Mechanizm taki zmniejszy ryzyko zniekształcania przebiegu aukcji oraz przyczyni się do jej sprawnego przeprowadzenia i zakończenia. Wprowadzenie proponowanego rozwiązania nie wydaje się naruszać jakichkolwiek innych uregulowań. W przepisach Pt przesądzono jedynie, iż badanie ofert w aukcji przebiegać ma w dwóch etapach (art. 118a ust. 5 Pt), przewidując jednocześnie uregulowanie w rozporządzeniu warunków i trybu organizowania, przeprowadzania i zakończenia aukcji. Nadto, Zgodnie z art. 118 ust. 4 Pt „Prezes UKE, z

zastrzeżeniem ust. 4a i 5¹, określa w dokumentacji warunki uczestnictwa w przetargu, aukcji albo konkursie oraz wymagania, jakim powinna odpowiadać oferta, a także kryteria oceny ofert. Prezes UKE może określić w dokumentacji minimum kwalifikacyjne.”.

Za T-Mobile,



ALBRECHT CEZARY
Dyrektor
Dz. Strategii i Spraw Regulacyjnych

¹ 4a. Określając warunki uczestnictwa w aukcji, Prezes UKE może wskazać zasoby częstotliwości o właściwościach odpowiadających częstotliwościom z zakresu, którego dotyczy aukcja, posiadanie których wyłącza od udziału w aukcji podmiot dysponujący tym zasobem lub podmioty z grupy kapitałowej, w rozumieniu ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, dysponującej tym zasobem.

5. Warunki uczestnictwa w konkursie w zakresie dodatkowych obowiązków i zadań przedsiębiorcy dotyczących zawartości programowej, w tym warunków dotyczących transmisji obowiązkowej, określa Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji na wniosek Prezesa UKE, w terminie 30 dni od dnia otrzymania wniosku, uwzględniając pozaekonomiczne interesy narodowe dotyczące kultury, języka i pluralizmu mediów.