

Anna Streżyńska
Przewodnicząca Zespołu ds. telekomunikacji
przy Radzie ds. Cyfryzacji

Warszawa dnia 22 września 2015 r

Szanowny Pan
Andrzej Halicki
Minister Administracji i Cyfryzacji

Szanowny Panie Ministrze.

Zespół ekspertów ds. telekomunikacji przy Radzie ds. Cyfryzacji, analizując wpływ proponowanej przez Pana Ministra nowelizacji rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji zmieniającego rozporządzenie w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych („Rozporządzenie”), chciałby zauważyć, iż:

- a. zakres i brzmienie nowelizacji Rozporządzenia, zdaniem zespołu ekspertów, w kształcie zaproponowanym przez Ministerstwo Administracji i Cyfryzacji, tworzy znaczące ryzyka prawne dla stabilności rozstrzygnięcia toczącego się procesu aukcyjnego, praw uczestników tego procesu oraz przyszłych beneficjentów procesu rezerwacyjnego, w wyniku czego należy liczyć się z wieloletnim brakiem bezpieczeństwa regulacyjnego dla podmiotów, na rzecz których zostaną dokonane rezerwacje częstotliwości po zakończeniu tak przeprowadzonego procesu aukcyjnego;
- b. aktualny proces rozdysponowania częstotliwości w żaden sposób nie jest skorelowany z celami POPC/NPS, dlatego też dalsze zmiany w procesie powinny prowadzić do jak najszerzej korelacji (korekty warunków rozdysponowania / korekty warunków technicznych, etc.), aby zapewnić cel nadrzędny, jakim jest zapewnienie powszechnego dostępu do Internetu o jak najlepszych parametrach, spełniającego oczekiwania wszystkich użytkowników zainteresowanych usługami szybkiej transmisji danych. Cel ten można osiągnąć w scenariuszu rekomendowanym jako wariant nr 1;
- c. niezbędne jest wypracowanie alternatywnego rozwiązania w stosunku do Rozporządzenia, które nie będzie naruszało prawa i uprawnień uczestników obecnego procesu aukcji.

Zespół ekspertów ds. telekomunikacji przy Radzie ds. Cyfryzacji, pomimo krótkiego określonego przez Pana Ministra czasu, podjął się wypracowania kilku rekomendowanych

w kolejności wariantów, które będą pozwalały na uczynienie zadość powyższym założeniom i przedkłada je Panu Ministrowi celem rozważenia modyfikacji projektu Rozporządzenia, zgodnie z przedstawioną rekomendacją.

Zdaniem zespołu, minimalizacja ryzyk prawnych związanych z projektem Rozporządzenia, bazująca na wypracowaniu przedłożonych przez zespół propozycji, pozwoli Panu Ministrowi na podjęcie ostatecznych decyzji dotyczących projektu Rozporządzenia, z uwzględnieniem najlepszej wiedzy zespołu ekspertów oraz oczekiwanych rezultatów jakie Rozporządzenie miałyby przynieść dla całego rynku telekomunikacyjnego w tym stymulacji efektywnej, zrównoważonej budowy konkurencyjnych sieci telekomunikacyjnych, zapewniających nowoczesne usługi telekomunikacyjne o jak najwyższych parametrach realizujących cele Agendy Cyfrowej.

Uprzejmie prosimy o możliwość spotkania i merytorycznej dyskusji z Panem Ministrem w sprawie złożonych przez nas propozycji.

Z poważaniem

Anna Styrzyńska

ROZPORZĄDZENIE

MINISTRA ADMINISTRACJI I CYFRYZACJI¹⁾

z dnia 2015 r.

zmieniające rozporządzenie w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych

Na podstawie art. 120 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2014 r. poz. 243, z późn. zm.²⁾) zarządza się, co następuje:

§ 1. W rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 19 lipca 2013 r. w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych (Dz. U. z 2015 r. poz. 917) w § 33 po ust. 3 dodaje się ust. 4-11 w brzmieniu:

„4. O ile do końca 115 dnia aukcyjnego w aukcji nie zakończył się II etap aukcji, aukcja kończy się z upływem 115 dnia aukcyjnego. W takim przypadku Prezes UKE w pierwszym dniu roboczym po upływie powyższego terminu ogłasza zakończenie aukcji.

5. Ogłoszenie, o którym mowa w ust. 4, publikuje się na stronie podmiotowej BIP UKE.

6. W ogłoszeniu, o którym mowa w ust. 4, określa się przedmiot aukcji oraz uczestników aukcji.

7. Z chwilą ogłoszenia o zakończeniu aukcji oferty złożone w toku aukcji przestają wiązać uczestników aukcji.

8. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, wadium zwraca się w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia zakończenia aukcji.

9. W przypadku, o którym mowa w ust. 4, depozyt zwraca się w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia zakończenia aukcji, wraz z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku

1) Minister Administracji i Cyfryzacji kieruje działem administracji rządowej – łączność, na podstawie § 1 ust. 2 pkt 3 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 września 2014 r. w sprawie szczegółowego zakresu działania Ministra Administracji i Cyfryzacji (Dz. U. poz. 1254).

2) Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2014 r. poz. 827 i 1198 oraz z 2015 r. poz. 1069.

bankowego, na którym był on przechowywany, pomniejszony o koszty prowadzenia rachunku oraz prowizji bankowej za przelew depozytu.

10. Niezwłocznie po ogłoszeniu o zakończeniu aukcji komisja sporządza protokół z przebiegu aukcji oraz przekazuje go Prezesowi UKE wraz z dokumentacją, o której mowa w § 19 ust. 5. Protokół zawiera informacje, o których mowa w § 32 ust. 3 pkt 1-6 oraz pkt 8-10.
11. Komisja kończy pracę z dniem przyjęcia przez Prezesa UKE protokołu, o którym mowa w ust. 10."

§ 2. Do aukcji rozpoczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia stosuje się przepisy rozporządzenia zmienianego w § 1, w brzmieniu nadanym niniejszym rozporządzeniem.

§ 3. Rozporządzenie wchodzi w życie z dniem 1 października 2015 r.

Wariant I

PROPOZYCJA ZMIAN W ROZPORZĄDZENIU MAiC

ZAKOŃCZENIE AUKCJI PO UPŁYWIE 115 DNIA AUKCYJNEGO BEZ ZAKOŃCZENIA II ETAPU AUKCJI

Propozycja zmian w rozporządzeniu MAiC polega na wprowadzeniu do rozporządzenia **dotatkowego** trybu zakończenia aukcji.

- 1. Zakończenie aukcji umożliwi zharmonizowanie zobowiązań aukcyjnych lub przetargowych, określonych w nowym postępowaniu po zakończeniu trwającej aukcji, z celami Agencji Cyfrowej –Narodowego Planu Szerokopasmowego / Programu Operacyjnego Polska Cyfrowa (POPC/NPS).**

Wprowadzenie do rozporządzenia kolejnego trybu zakończenia aukcji umożliwi Prezesowi UKE w przyszłym postępowaniu zharmonizowanie zobowiązań dotyczących korzystania z częstotliwości radiowych objętych trwającą aukcją z celami POPC/NPS w zakresie inwestycji w sieci dostępu nowej generacji, tzw. NGA (w tym przypadku w sieci LTE, wykorzystujące częstotliwości stanowiące przedmiot trwającej aukcji) aby zapewnić cel nadrzędny jaki jest zapewnienie powszechnego dostępu do Internetu o jak najlepszych parametrach. Obowiązek odpowiedniego (efektywnego, adekwatnego) wdrożenia wymogów Europejskiej Agencji Cyfrowej jest jednym z priorytetowych celów MAiC oraz Prezesa UKE.

- 2. Zakończenie aukcji umożliwi Prezesowi UKE przygotowanie nowego, kompleksowego rozwiązania dotyczącego rozdysponowania częstotliwości radiowych; eliminującego wady aktualnej dokumentacji aukcyjnej.**

Propozycja zmiany przepisów rozporządzenia ma na celu dążenie do maksymalizacji bezpieczeństwa prawnego uczestników trwającej aukcji. Cel ten jest realizowany poprzez przyjęcie rozwiązania zapobiegającego ryzyku unieważnienia trwającej aukcji na rezerwację częstotliwości radiowych.

Ponieważ unieważnienie aukcji jest przesłanką wznowienia postępowania rezerwacyjnego, to wprowadzenie w życie omawianego wariantu zmian do rozporządzenia MAiC sprzyjać będzie zażeganiu ryzyka wystąpienia scenariusza, w którym w przyszłości decyzje rezerwacyjne wydane w oparciu o wynik trwającej aukcji będą wzruszone.

Powyższe argumenty są szczególnie istotne w kontekście wymiaru nakładów inwestycyjnych ponoszonych przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych w celu rozpoczęcia korzystania z przyznanych częstotliwości radiowych.

3. Zakończenie aukcji po upływie określonego terminu stanowi uzupełnienie przepisów aktualnego rozporządzenia MAiC i nie koliduje z tym rozporządzeniem.

W aktualnym stanie prawnym i w związku z obowiązywaniem dokumentacji aukcyjnej dotyczącej aukcji na rezerwacje częstotliwości radiowych z zakresu 800 MHz i 2.6 GHz, nie istnieje tryb innego zakończenia aukcji niż wynikający z zaprzestania licytacji przez uczestników aukcji. Zaproponowana zmiana rozporządzenia MAiC wprowadza obiektywny, przejrzysty i niedyskryminujący uczestników aukcji tryb zakończenia aukcji, o ile w terminie wskazanym w projekcie rozporządzenia uczestnicy aukcji nie zaprzestaną licytacji.

Powyższy tryb zakończenia aukcji **uzupełnia** rozporządzenie MAiC o nowy sposób zakończenia aukcji i **nie jest sprzeczne** z aktualnymi przepisami rozporządzenia MAiC oraz z przepisami ustawy Prawo telekomunikacyjne.

Zaproponowana zmiana przepisów rozporządzenia jest krótka, syntetyczna i nie zaburza układu (systematyki) rozporządzenia MAiC.

4. Zakończenie aukcji odbędzie się w związku z wystąpieniem przesłanki o obiektywnym charakterze (upływ terminu).

Zgodnie z delegacją ustawową do wydania rozporządzenia (art. 120 Pt), rozwiązania przyjęte w rozporządzeniu powinny kreować obiektywne warunki aukcji. Określenie, że aukcja kończy się wraz z upływem 115 dnia aukcyjnego bez rozstrzygnięcia (zakończenia) II etapu aukcji, nie będzie nastroczać wątpliwości interpretacyjnych (w kontekście pozostałych przepisów rozporządzenia oraz treści dokumentacji aukcyjnej przedmiotowy termin można wskazać z łatwością).

Zaproponowana w projekcie rozporządzenia przesłanka zakończenia aukcji ma zatem obiektywny charakter.

5. Zakończenie aukcji nie dyskryminuje żadnego uczestnika aukcji.

Zaproponowane rozwiązanie nie dyskryminuje żadnego uczestnika aukcji, czym spełnia wymóg delegacji ustawowej do wydania rozporządzenia (art. 120 Pt). Skutki prawne zakończenia aukcji są bowiem **jednakowe dla każdego uczestnika aukcji**. Projekt rozporządzenia wskazuje bowiem, że z chwilą ogłoszenia o zakończeniu aukcji oferty złożone przez uczestników aukcji przestają ich wiązać, zaś w określonym w projekcie rozporządzenia terminie depozyt i wadium wpłacone przez uczestników aukcji są im zwracane.

6. Zakończenie aukcji nastąpi na przejrzystych warunkach.

Zakończenie aukcji w zaproponowanym wariantcie odbędzie się w sposób przejrzysty, ponieważ nastąpi wprost na podstawie przepisów rozporządzenia MAiC, zaś Prezes UKE

i komisja aukcyjna podejmą w związku z zakończeniem aukcji wyłącznie te czynności, których wymaga od nich rozporządzenie.

Przejrzystości zaproponowanego rozwiązania sprzyjać będzie także publikacja ogłoszenia o zakończeniu aukcji na stronie podmiotowej BIP Prezesa UKE.

7. Zakończenie aukcji jest efektywnym środkiem prawnym.

Zaproponowane rozwiązanie nie wymaga od Prezesa UKE lub MAiC wszczęcia i przeprowadzenia postępowania administracyjnego, co sprzyja efektywności zakończenia aukcji i umożliwia natychmiastowe podjęcie prac nad organizacją kolejnego postępowania mającego na celu rozdysponowanie częstotliwości radiowych stanowiących przedmiot zakończonej aukcji.

Wariant II

ROZPORZĄDZENIE MINISTRA ADMINISTRACJI I CYFRYZACJI¹⁾

z dnia 2015 r.

zmieniające rozporządzenie w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych

Na podstawie art. 120 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2014 r. poz. 243, z późn. zm.²⁾) zarządza się, co następuje:

§ 1. W rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 19 lipca 2013 r. w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych (Dz. U. z 2015 r. poz. 917):

1) w § 30 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. II etap aukcji jest przeprowadzany zgodnie z zasadami określonymi w dokumentacji aukcyjnej oraz w niniejszym rozporządzeniu.”

2) w § 31 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. II etap aukcji kończy się w momencie wskazanym w dokumentacji aukcyjnej albo w momencie i w sposób określony § 31b.”;

3) po § 31 dodaje się § 31a w brzmieniu:

„§ 31a. 1. Jeżeli II etap aukcji, której przedmiotem są częstotliwości, nie zakończy się w ciągu 115 dni aukcyjnych, Prezes UKE zarządza przerwanie II etapu aukcji oraz anulowanie rund następujących po rundzie, w której suma najwyższych zadeklarowanych kwot na wszystkie rezerwacje częstotliwości przekroczyła ... [przykłady jak w wariancie III*] sumy cen wywoławczych wszystkich rezerwacji częstotliwości.

2. Oferty aukcyjne złożone przez uczestników aukcji w rundach anulowanych, zgodnie z ust. 1, stają się ofertami nieważnymi i traktuje się je jako niebyłe.

* Ten mechanizm jest opcjonalny (do uznania) – nie jest niezbędny dla realizacji wariantu II

¹⁾ Minister Administracji i Cyfryzacji kieruje działem administracji rządowej – łączność, na podstawie § 1 ust. 2 pkt 3 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 września 2014 r. w sprawie szczegółowego zakresu działania Ministra Administracji i Cyfryzacji (Dz. U. poz. 1254).

²⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2014 r. poz. 827 i 1198 oraz z 2015 r. poz. 1069.

3. Zarządzając o przerwaniu II etapu aukcji oraz anulowaniu rund, zgodnie z ust. 1, Prezes UKE określi:

- 1) termin wznowienia II etapu aukcji,
- 2) numer rundy, od której II etap aukcji zostanie wznowiony oraz
- 3) numer rundy, która będzie ostatnią rundą licytacji.

4. Po wznowieniu II etapu aukcji, przeprowadza się co najmniej [5] rund.

5. Komisja poinformuje uczestników aukcji o:

- 1) przerwaniu II etapu aukcji,
- 2) numerach anulowanych rund,
- 3) terminie wznowienia II etapu aukcji,
- 4) numerze rundy, od której II etap aukcji zostanie wznowiony oraz
- 5) numerze rundy, która będzie ostatnią rundą licytacji,

w sposób określony w dokumentacji aukcyjnej, z wyprzedzeniem co najmniej [3] dni roboczych przed wyznaczonym terminem wznowienia II etapu aukcji.”

4) po § 31a dodaje się § 31b w brzmieniu:

„§ 31b. 1. Jeżeli II etap aukcji nie zakończy się na zasadach określonych w dokumentacji aukcyjnej w wyniku rund przeprowadzonych po wznowieniu II etapu aukcji, zgodnie z § 31a, a po ostatniej rundzie, wyznaczonej zgodnie z § 31a ust. 3 pkt 3, liczba uczestników aukcji, którzy zgodnie z dokumentacją aukcyjną posiadaliby prawo do złożenia lub utrzymania w kolejnej rundzie, gdyby była przeprowadzana, aktywnej oferty aukcyjnej na co najmniej jedną rezerwację częstotliwości z danego zakresu częstotliwości, zwanych dalej „aktywnymi uczestnikami”, jest mniejsza niż liczba rezerwacji częstotliwości z tego zakresu częstotliwości, których aukcja dotyczy, wówczas:

- 1) po ostatniej rundzie, wyznaczonej zgodnie z § 31a ust. 3 pkt 3, ustala się ranking ofert aktywnych uczestników dla danego zakresu częstotliwości, zgodnie z przepisami pkt 2, 3 i 4, dalej zwany „pierwszym rankingiem ofert”;
- 2) w odniesieniu do ofert aukcyjnych złożonych lub utrzymanych w ostatniej rundzie, wyznaczonej zgodnie z § 31a ust. 3 pkt 3, nie stosuje się określonych w dokumentacji aukcyjnej warunków dotyczących:
 - a) sposobu oceny ofert aukcyjnych,
 - b) sposobu wyłaniania podmiotu wyłonionego;
- 3) do oceny ofert dla danego zakresu częstotliwości po ostatniej rundzie, wyznaczonej zgodnie z § 31a ust. 3 pkt 3, w celu ustalenia pierwszego rankingu ofert, przyjmuje się:

- a) jedną ofertę każdego z aktywnych uczestników, stanowiącą jego najwyższą ofertę zadeklarowaną za rezerwację częstotliwości z danego zakresu częstotliwości; albo
 - b) dwie oferty każdego z aktywnych uczestników, stanowiące jego dwie najwyższe oferty zadeklarowane za rezerwacje częstotliwości z danego zakresu częstotliwości – jeżeli liczba rezerwacji częstotliwości z danego zakresu częstotliwości, których aukcja dotyczy, przekracza dwukrotność liczby aktywnych uczestników, a każdy z tych uczestników zgodnie z dokumentacją aukcyjną posiadałby prawo do złożenia lub utrzymania w kolejnej rundzie, gdyby była przeprowadzana, aktywnych ofert aukcyjnych na co najmniej dwie rezerwacje częstotliwości z danego zakresu częstotliwości; albo
 - c) trzy oferty każdego z aktywnych uczestników, stanowiące jego trzy najwyższe oferty zadeklarowane za rezerwacje częstotliwości z danego zakresu częstotliwości – jeżeli liczba rezerwacji częstotliwości z danego zakresu częstotliwości, których aukcja dotyczy, przekracza trzykrotność liczby aktywnych uczestników, a każdy z tych uczestników zgodnie z dokumentacją aukcyjną posiadałby prawo do złożenia lub utrzymania w kolejnej rundzie, gdyby była przeprowadzana, aktywnych ofert aukcyjnych na co najmniej trzy rezerwacje częstotliwości z danego zakresu częstotliwości;
- 4) do ustalenia kolejności ofert aukcyjnych w pierwszym rankingu ofert przyjmuje się ocenę punktową, zgodnie z którą 1 złoty równa się 1 punktowi;
 - 5) w odniesieniu do rezerwacji częstotliwości z danego zakresu częstotliwości, dla których w pierwszym rankingu ofert nie ma ofert, przeprowadza się licytację uzupełniającą, zgodnie z przepisami ust. 2- 10, dalej zwaną „licytacją uzupełniającą”;
 - 6) pierwszy ranking ofert przewodniczący komisji przekazuje Prezesowi UKE niezwłocznie po jego sporządzeniu, a Prezes UKE niezwłocznie go ogłasza na stronie podmiotowej BIP UKE;
 - 7) ogłoszenie, o którym mowa w pkt 6, kończy licytację dotyczącą rezerwacji częstotliwości, oferty dla których znalazły się w pierwszym rankingu ofert, ale nie kończy aukcji.

2. Po ogłoszeniu, o którym mowa w ust. 1 pkt 6, Prezes UKE zarządza przeprowadzenie licytacji uzupełniającej, określając:

- 1) dzień przeprowadzenia licytacji uzupełniającej;
- 2) wzór oferty aukcyjnej składanej w licytacji uzupełniającej;
- 3) miejsce, termin i sposób składania ofert aukcyjnych w licytacji uzupełniającej;

- 4) przedmiot licytacji uzupełniającej;
- 5) listę uczestników aukcji uprawnionych do udziału w licytacji uzupełniającej, zgodnie z ust. 7;
- 6) liczbę rezerwacji częstotliwości z danego zakresu częstotliwości, na które każdy z uczestników aukcji uprawnionych do udziału w licytacji uzupełniającej może złożyć oferty aukcyjne w licytacji uzupełniającej, zgodnie z ust. 8.

3. Komisja informuje wszystkich uczestników aukcji treści zarządzenia, o którym mowa w ust. 2 z wyprzedzeniem co najmniej [5] dni roboczych przed wyznaczonym terminem składania ofert aukcyjnych w licytacji uzupełniającej.

4. W licytacji uzupełniającej przeprowadza się jedną rundę, z zastrzeżeniem ust. 10.

5. W licytacji uzupełniającej nie stosuje się określonych w dokumentacji aukcyjnej warunków dotyczących przeprowadzania i zakończenia II etapu aukcji, z wyłączeniem określonych w dokumentacji aukcyjnej zasad komunikacji pomiędzy komisją a uczestnikami aukcji oraz z zastrzeżeniem ust. 7 i ust. 8 pkt 1.

6. W licytacji uzupełniającej uczestnicy aukcji składają oferty aukcyjne w zamkniętych kopertach.

7. Do udziału w licytacji uzupełniającej uprawniony jest uczestnik aukcji, który po ostatniej rundzie, o której mowa w § 31a ust. 3 pkt 3, zgodnie z dokumentacją aukcyjną posiadałby prawo do złożenia lub utrzymania w kolejnej rundzie, gdyby była przeprowadzana, większej liczby aktywnych ofert aukcyjnych na rezerwacje częstotliwości z danego zakresu częstotliwości niż liczba ofert tego uczestnika, które znalazły się w pierwszym rankingu ofert dla tego zakresu częstotliwości.

8. Uczestnik aukcji uprawniony do udziału w licytacji uzupełniającej może złożyć w jej ramach oferty aukcyjne na liczbę rezerwacji częstotliwości z danego zakresu nie większą niż:

- 1) liczba aktywnych ofert aukcyjnych na rezerwacje częstotliwości z tego zakresu częstotliwości, jaką, po ostatniej rundzie, o której mowa w § 31a ust. 3 pkt 3, zgodnie z dokumentacją aukcyjną uczestnik byłby uprawniony złożyć lub utrzymać w kolejnej rundzie, gdyby była przeprowadzana,
pomniejszona o
- 2) liczbę ofert tego uczestnika, które znalazły się w pierwszym rankingu ofert dla tego zakresu częstotliwości.

9. Złożenie przez uczestnika aukcji w licytacji uzupełniającej ofert aukcyjnych na większą liczbę rezerwacji, niż określona zgodnie z ust. 8, traktuje się jako niezłożenie oferty aukcyjnej przez tego uczestnika aukcji w licytacji uzupełniającej.

10. Jeżeli w licytacji uzupełniającej wystąpiły równoważne oferty aukcyjne, licytację uzupełniającą powtarza się, a oferty aukcyjne złożone w pierwszej licytacji uzupełniającej traktuje się jako niebyłe. Przepisy ust. 2 – 9 stosuje się do powtarzanej licytacji uzupełniającej odpowiednio.

11. Po przeprowadzeniu licytacji uzupełniającej, ustala się ranking ofert złożonych w licytacji uzupełniającej, zwany dalej „uzupełniającym rankingiem ofert”. Do ustalenia kolejności ofert aukcyjnych w uzupełniającym rankingu ofert przyjmuje się ocenę punktową tych ofert, zgodnie z którą 1 złoty równa się 0,1 punktu.

12. Listę, o której mowa w § 33 ust. 2 pkt 3, dla danego zakresu częstotliwości sporządza się poprzez dodanie po ostatniej pozycji pierwszego rankingu ofert kolejnych pozycji z pozostałymi ofertami aukcyjnymi z uzupełniającego rankingu ofert, uszeregowanymi w kolejności według malejącej liczby uzyskanych punktów.

13. Jeżeli II etap aukcji nie zakończy się na zasadach określonych w dokumentacji aukcyjnej w wyniku rund przeprowadzonych po wznowieniu II etapu aukcji, zgodnie z § 31a, a po ostatniej rundzie, wyznaczonej zgodnie z § 31a ust. 3 pkt 3, liczba aktywnych uczestników dla danego zakresu częstotliwości jest większa niż liczba rezerwacji częstotliwości z tego zakresu częstotliwości, których aukcja dotyczy, wówczas w odniesieniu do tego zakresu częstotliwości aukcję uznaje się za nierozstrzygniętą.

14. Przepisy niniejszego paragrafu stosuje się odrębnie w odniesieniu do każdego zakresu częstotliwości, jeżeli przedmiotem aukcji są różne zakresy częstotliwości.”

§ 2. Do aukcji rozpoczętych i niezakończonych przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia stosuje się przepisy rozporządzenia zmienianego w § 1, w brzmieniu nadanym niniejszym rozporządzeniem.

§ 3. Rozporządzenie wchodzi w życie z dniem 1 października 2015 r.

Wariant II

Celem wariantu 2 jest wyeliminowanie niezwykle istotnych wad rozporządzenia proponowanego przez MAiC:

1. Wyłonienie w sposób przypadkowy zwycięzców aukcji w wyniku losowego układu ofert w ostatniej rundzie dnia 115-go a tym samym
2. Wyłonienie w sposób przypadkowy uczestników aukcji, którzy w celu wyłonienia w procesie aukcji zmuszeni są składać dodatkowe oferty w nowym trybie wprowadzonym rozporządzeniem
3. Pewność, że niektóre podmioty na skutek zrządzenia losu zmuszone do złożenia dodatkowych ofert przegrają pomimo złożenia wyższych ofert niż podmioty o których mowa w pkt 1 powyżej
4. Pogorszenie szans na zwycięstwo niektórych uczestników aukcji na skutek wprowadzenia mechanizmu losowego.

Powyższe wady rozporządzenia powodują, że jej uczestnicy będą mieli uzasadniony zarzut dotyczący nieprzejrzystego i nieobiektywnego sposobu rozstrzygania aukcji oraz naruszenia interesu uczestnika aukcji.

Rozwiązanie w Wariancie 2 oparte jest na konkluzji że przyczyną impasu w aukcji jest trwałe niezrównoważenie popytu i podaży wynikające z przeciwstawnych celów jej uczestników przy braku jakiegokolwiek możliwości rozstrzygnięcia kompromisowego rozumianego jako alokacja minimalnego zasobu pasma dla każdego z jego uczestników. Takie kompromisowe rozstrzygnięcie wydaje się być pożądane, aby przedsiębiorcy mogli jak najszybciej przystąpić do inwestycji w rozwój sieci LTE w paśmie 800 MHz i 2600 MHz.

Wariant 2 wykorzystuje mechanizm zaproponowany przez Ministra Administracji i Cyfryzacji, aby po upływie konkretnego dnia w przypadku kontynuacji impasu w aukcji, rozporządzenie dawało możliwość alternatywnej (w stosunku do obecnej dokumentacji aukcyjnej) i kompromisowej alokacji częstotliwości. Istotą jednak Wariantu 2, aby ta alokacja nie była dziełem przypadku i zdarzeń losowych (jak w projekcie MAiC), ale była oparta na zasadzie tworzenia równych warunków konkurowania uczestnikom aukcji.

W skrócie Wariant 2 przewiduje, że jeśli do z końcem ostatniej rundy dnia wyznaczonego przez Ministra w Rozporządzeniu nie dojdzie do zakończenia aukcji zgodnie z dokumentacją aukcyjną (czyli przez wyrównanie popytu i podaży) wówczas:

- Jeśli podmiotów z aktywnymi ofertami na dany zakres częstotliwości jest mniej niż bloków częstotliwości w danym zakresie to każdemu uczestnikowi alokuje się dokładnie taką samą ilość bloków (ale nie większą niż o jaką się ubiega). Przykładowo jeśli po ostatniej rundzie
 - Na 5 bloków w paśmie 800 MHz jest 7 aktywnych ofert należących do 4 uczestników, przydziela się **po jednej z ofert każdemu uczestnikowi** (4 z 5-ciu dostępnych).

- Na 14 bloków w paśmie 2600 MHz 15 aktywnych ofert należących do 4 uczestników, przydziela się **po 3 oferty każdemu uczestnikowi** (12 z 14-tu dostępnych)
- Tym samym każdemu uczestnikowi przydziela się maksymalną możliwą ilość bloków dostępnych w tym momencie aukcji do zrealizowania ich popyty
- O pozostałe nieprzydzielone bloki częstotliwości uczestnicy, którzy mają prawo składania dodatkowych ofert (w ostatniej rundzie wyznaczonego dnia), składają dodatkowe oferty w zamkniętych kopertach w trybie zaproponowanym przez Ministra. Przykładowo:
 - o jeden (z 5-ciu) nieprzydzielony blok pasma 800 MHz w dodatkowej rundzie mogą ubiegać się 3 podmioty i
 - o dwa (z 14-tu) nieprzydzielone bloki z pasma 2600 MHz w dodatkowej rundzie mogą ubiegać się 3 podmioty.

Przykładowo w wyniku takiego mechanizmu przydzielone zostaną:

- 4 z 5 bloków z pasma 800 MHz (po jednym dla każdego z uczestników) za cenę z ostatniej rundy dnia wyznaczonego przez MAiC
- 5-ty blok z pasma 800 MHz dla uczestnika z najwyższą ofertą złożoną w rundzie dodatkowej
- 12 z 14 bloków z pasma 2600 MHz (po 3 dla każdego z uczestników) za cenę z ostatniej rundy dnia wyznaczonego przez MAiC
- 2 z 14-tu bloków z pasma 2600 MHz dla 2 uczestników z najwyższymi ofertami złożonymi w rundzie dodatkowej

Wariant ten ma następujące zalety:

- Różne ceny za blok z tego samego zakresu (na przykład 5-ty blok 800 MHz) wyznacza nie przypadek jak w propozycji MAiC, a nadmiarowe zapotrzebowanie danego uczestnika aukcji. Przykładowo, dodatkowe oferty na 5-ty blok z pasma 800 MHz składają tylko podmioty, które chcą pozyskać dwa bloki 800 MHz w tym paśmie. Tym samym wyższa cena za blok jest uzasadniona popytem konkretnego uczestnika na konkretną kombinację bloków (w tym przypadku na 2 bloki) a nie wynikiem przypadku jak w propozycji MAiC.
- Można więc śmiało powiedzieć, że taki mechanizm pozwala wyżej (rynkowo) określić wycenę drugiego bloku bez negatywnych efektów cenowych na pozostałych uczestników aukcji którzy skłonni są zadowolić np. jednym blokiem w paśmie 800 MHz
- Tym samym mechanizm dodatkowej rundy z zamkniętymi ofertami proponowany przez MAiC w połączeniu z opisanym powyżej mechanizmem alokacji pasma w Wariancie 2:
 - Daje dodatkowy mechanizm wyceny rynkowej pasma
 - Chroni rynek przed negatywnymi skutkami zawyżonych cen za pasmo na skutek nierównych popytów jej uczestników

- Daje kompromisową alokację pasma – każdy z uczestników aukcji aktywnych w ostatniej rundzie dnia przewidzianego w rozporządzeniu zostaje podmiotem wyłonionym na maksymalną dostępną ilość pasma którą można równo przydzielić uczestnikom.
- Tym samym rozstrzygnięcie jest pro-konkurencyjne i chroni stabilność rynku po aukcji
- Uczestnikom aukcji mającym większe zapotrzebowanie na pasmo daje możliwość zrealizowania tego popytu w dodatkowej rundzie zaproponowanej w projekcie MAiC
- Nie zmusza żadnego z uczestników aukcji do rundy „dogrywkowej” na skutek przypadku i losowego układu ofert jak to ma miejsce w obecnej wersji rozporządzenia.
- To z kolei redukuje do minimum możliwe zarzuty uczestników aukcji na naruszeniu ich interesów i na nieprzejrzysty i nieobiektywny charakter rozstrzygnięcia.

Wariant ten może być zastosowany wraz:

- z cofnięciem określonej ilości rund, o ile Minister Administracji i Cyfryzacji stwierdzi, że jest to pożądane ze względu na ich eskalację będącą wynikiem wadliwej konstrukcji aukcji i w celu ochrony rynku przed niekorzystnymi skutkami tej eskalacji lub / i
- podpisaniem przez uczestników aukcji porozumienia ze Skarbem Państw na mocy którego honorowanie ofert składanych w aukcji byłoby zabezpieczone sankcją przypadku depozytu fazy drugiej (który obecnie ze względu na bezwarunkowy obowiązek jego zwrotu uczestnikowi aukcji nie stanowi żadnego zabezpieczenia ofert).

WARIANT III

I. Zmiana § 31 Rozporządzenia

Aktualne brzmienie przepisu

§ 31.

1. II etap aukcji kończy się w momencie wskazanym w dokumentacji aukcyjnej.
2. Po zakończeniu II etapu aukcji komisja podejmuje uchwałę, w której wskazuje liczbę rund aukcji, podaje informację o przebiegu każdej rundy, a dla ostatniej rundy dodatkowo wynikające z nich oceny punktowe uzyskane przez poszczególne oferty.

Proponowana zmiana

(...)

w § 31

1) ust. 1 otrzymuje brzmienie

„1. Z zastrzeżeniem ust. 2 i 3, II etap aukcji kończy się w momencie wskazanym w dokumentacji.”

2) dodaje się nowe ust. 2 i ust. 3 w brzmieniu:

„2. W przypadku, gdy złożone w II etapie aukcji oferty osiągną poziom, który w ocenie Prezesa UKE zagraża efektywnemu wykorzystaniu częstotliwości lub interesowi publicznemu, w tym w szczególności powoduje ryzyko niemożności zapewnienia użytkownikom końcowym maksymalnych korzyści w zakresie dostępności lub różnorodności usług oraz odpowiedniej jakości technicznej tych usług lub ryzyko opóźnienia inwestycji infrastrukturalnych, Prezes UKE:

- 1) wzywa uczestników II etapu aukcji do wyrażenia w terminie 3 dni pisemnej zgody, o której mowa w § 35 ust. 4;
- 2) w przypadku wyrażenia przez każdego z uczestników II etapu aukcji zgody, o której mowa w punkcie 1, Prezes UKE kontynuuje II etap aukcji, z zastrzeżeniem, że aukcja będzie kontynuowana

przykładowo:

[cofnięcie do rundy w aukcji ustalonej w oparciu o kryterium kwoty]

- z pominięciem ofert złożonych po rundzie licytacji, w której suma najwyższych zadeklarowanych kwot przekroczyła... [*np. dwukrotność sumy cen wywoławczych*];

[*cofnięcie do rundy w aukcji w oparciu o kryterium statusu ofert*]

- od najpóźniejszej rundy ... [*np. w której aktywne były wszystkie oferty złożone przez podmiot, który nie został zdyskwalifikowany w aukcji*];

- 3) w przypadku gdy w terminie wskazanym w pkt 1 którykolwiek z uczestników II etapu aukcji nie wyrazi zgody, o której mowa w § 35 ust. 4, Prezes UKE niezwłocznie ogłasza zakończenie aukcji bez wyłonienia zwycięzcy.
3. Jeżeli częstotliwości będące przedmiotem aukcji należą do różnych pasm częstotliwości, Prezes UKE może ogłosić zakończenie aukcji w odniesieniu do poszczególnych pasm częstotliwości, w sytuacji gdy w stosunku do takiego pasma częstotliwości odbyła się ostatnia runda licytacji.”
- 3) obecny ust. 2 oznacza się jako ust. 4.

II. Zmiana § 35 Rozporządzenia

Aktualne brzmienie przepisu

§ 35.

1. Uczestnik aukcji wnosi depozyt na rachunek bankowy UKE podany w ogłoszeniu o aukcji.
2. Depozyt zwraca się na rachunek bankowy podany przez uczestnika aukcji.
3. Depozyt zwraca się, w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia wyników aukcji, wraz z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym był on przechowywany, pomniejszony o koszty prowadzenia rachunku oraz prowizji bankowej za przelew depozytu.

Proponowana zmiana

(...)

w § 35

1) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Z zastrzeżeniem ust. 4-6 depozyt zwraca się na rachunek bankowy podany przez uczestnika aukcji.”

2) ust. 3 otrzymuje brzmienie:

- „3. Z zastrzeżeniem ust. 4-6 depozyt zwraca się, w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia wyników aukcji, wraz z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym był on przechowywany, pomniejszony o koszty prowadzenia rachunku oraz prowizji bankowej za przelew depozytu.”
- 3) po ust. 3 dodaje się ust. 4-6 w brzmieniu:
- „4. Uczestnik aukcji może wyrazić pisemną zgodę na przepadek na rzecz Skarbu Państwa depozytu oraz związanych z tą kwotą odsetek, o których mowa w ust. 3, w przypadku, gdy pomimo, że uzyska status podmiotu wyłonionego, o którym mowa w art. 118b ust. 1 lub 2 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne, zrezygnuje z uzyskania rezerwacji częstotliwości, w szczególności nie złoży wniosku, o którym mowa w art. 118c ust. 4 tej ustawy.
5. W przypadku wyrażenia przez uczestnika aukcji pisemnej zgody, o której mowa w ust. 4, depozyt wraz z odsetkami, o których mowa w ust. 3 przypadają jeżeli:
- 1) po ogłoszeniu przez komisję aukcyjną konieczności wniesienia Depozytu, zgodnie z postanowieniami pkt 6.18 Dokumentacji Aukcyjnej, Uczestnik Aukcji nie wniesie (nie uzupełni) Depozytu w kwocie i w terminie określonych w komunikacie komisji aukcyjnej;
 - 2) Uczestnik Aukcji, który został podmiotem wyłonionym w rozumieniu art. 118b ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne, nie złoży wniosku o rezerwację częstotliwości powiązanego ze swoją ofertą aukcyjną wyłonioną jako oferta zwycięska w Aukcji;
 - 3) Uczestnik Aukcji, który został podmiotem wyłonionym w rozumieniu art. 118b ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne, oraz złożył wniosek o rezerwację częstotliwości powiązany ze swoją ofertą aukcyjną wyłonioną jako ofertę zwycięską w Aukcji, wycofa ten wniosek.
6. W przypadku gdy uczestnik aukcji został podmiotem wyłonionym dla więcej niż jednej rezerwacji, przepisy ust. 4 i 5 stosuje się odpowiednio do każdej oferty”.

Wariant III

Istota rozwiązania

Propozycja polega na cofnięciu aukcji przez Prezesa UKE do etapu niższego poziomu ofert i kontynuacji procesu aukcyjnego na obecnych zasadach lecz w oparciu o zobowiązania uczestników aukcji do składania wiążących ofert pod rygorem przepadku wpłaconego depozytu na rzecz skarbu państwa.

Zalety proponowanego wariantu:

- Zakończenie procesu aukcyjnego prawdopodobnie wcześniej niż w obecnej aukcji
- Oczekiwany poziom cen na poziomie przekraczającym założenia do budżetu i zarazem umożliwiający inwestycje bez istotnego zagrożenia dla poziomu cen detalicznych
- Pełne zachowanie reguł i charakteru aukcji
- Pełne zachowanie interesów wszystkich uczestników aukcji
- Bardzo dobra stabilność prawna wyniku końcowego aukcji