

## **Wniosek nr 2 z dnia 26 kwietnia 2021 r.**

### **Wniosek o wyjaśnienie treści dokumentacji konkursowej na siedem rezerwacji częstotliwości multipleksów lokalnych radia cyfrowego DAB+**

Działając w imieniu ..... działając na podstawie § 9 ust. 1 rozporządzenia Ministra Cyfryzacji z dnia 11 lipca 2019 r. w sprawie przetargu, aukcji oraz konkursu na rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych składam wniosek o wyjaśnienie treści dokumentacji na siedem rezerwacji częstotliwości multipleksów lokalnych radia cyfrowego DAB+.

Listę pytań dotyczących dokumentacji konkursowej zawiera Załącznik nr 4 do niniejszego wniosku.

### **Załącznik nr 4 do wniosku o wyjaśnienie treści dokumentacji konkursowej na siedem rezerwacji częstotliwości multipleksów lokalnych radia cyfrowego DAB+**

#### **Dokumentacja konkursowa**

##### **1) Rozdział 3 pkt 3.1. ppkt 3.1.6**

Pytanie:

Czy mogą ulec zmianie numery stron ze wzoru oferty, co może to nastąpić na skutek załączenia dokumentów umieszczanych pomiędzy poszczególnymi stronami wzoru oferty i wypełnienia treścią poszczególnych części oferty?

Uzasadnienie:

Wypełnienie oferty treścią spowoduje zmianę numeracji w porównaniu do wzoru oferty. Potrzebne jest wyjaśnienie czy taka zmiana nie narusza wymogu niedokonywania zmiany w treści oferty.

##### **2) Rozdział 3, pkt 3.1., ppkt 3.1.12**

Pytanie:

Czy w przypadku załączenia do oryginału oferty nośnika optycznego jednorazowego zapisu konieczne jest załączenie kopii, o której mowa w ppkt 3.2.3

Uzasadnienie:

Dokumentacja konkursowa nie wyjaśnia wprost czy załączenie do oryginału oferty nośnika optycznego jednorazowego zapisu stanowi złożenie kopii oferty, tj. czy zwalania z obowiązku złożenia kopii oferty.

##### **3) Rozdział 3, pkt 3.2., ppkt 3.2.3.**

Pytanie:

Czy kopia oferty może stanowić kserokopię oryginału oferty, czy też dokumenty załączone do kopii oferty muszą zostać załączone w oryginale, lub zostać poświadczony za zgodność z oryginałem? Czy kopia oferty na pierwszej stronie musi zawierać oryginalny podpis uczestnika konkursu lub osób uprawnionych do reprezentowania uczestnika konkursu, czy też może zawierać kopię tego podpisu

(kserokopię pierwszej strony oryginału oferty)? Jeżeli kopia oferty może stanowić kserokopię oryginału oferty, w jaki sposób oznaczyć kopię, gdyż kserokopia będzie już opatrzona znakiem X w polu oryginał?

Uzasadnienie

Dokumentacja konkursowa nie jest precyzyjna w zakresie wymogów dotyczących kopii oferty.

4) Rozdział 3 pkt 3.2. ppkt 3.2.8.

Pytanie:

Mając na względzie wymogi dotyczące numerowania oferty w sposób ciągły cyframi arabskimi, czy dopuszczalne jest usunięcie numeracji znajdującej się we wzorze oferty? W przypadku odpowiedzi negatywnej, czy będzie prawidłowe, jeżeli uczestnik konkursu nada numery ofercie w sposób ciągły i numery te będą odmienne od numerów już występujących we wzorze oferty?

**Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej**

5) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, strona pierwsza

Pytanie:

Czy dopuszczalne jest wskazanie imienia i nazwiska osoby podpisującej ofertę poprzez przyłożenie w miejscu złożenia podpisu pieczętki imiennej lub odręczne napisanie imienia i nazwiska?

6) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 1, pkt 1.11.1

Pytanie:

Jak należy rozumieć wymóg rozpoczęcia wykorzystania częstotliwości objętych rezerwacją częstotliwości i komercyjnego rozpoczęcia oferowania usług transmisji programów telefonicznych w sytuacji, gdy nie zostaną wydane decyzje koncesyjne przewidujące umieszczenie programów w multipleksie lub gdyż zostaną wydane takie decyzje koncesyjne, a pomioty, które uzyskały koncesje, nie będą zainteresowane umieszczeniem programów w multipleksie w terminie 4 miesiące do dnia doręczenia decyzji w sprawie rezerwacji częstotliwości?

Uzasadnienie

W pkt 1.11.1 stwierdzono, że: „*zobowiązuję się do: 1.11.1. Rozpoczęcia wykorzystywania częstotliwości objętych rezerwacją częstotliwości i komercyjnego rozpoczęcia oferowania na obszarze objętym rezerwacją usług transmisji programów radiofonicznych w celu dostarczania treści radiofonicznych użytkownikom końcowym z ich wykorzystaniem nie później niż w terminie 4 miesiące od dnia doręczenia decyzji w sprawie rezerwacji częstotliwości.*”

Takie samo rozwiązanie przewidziano w pkt 6.1. projektu rozstrzygnięcia decyzji w sprawie rezerwacji częstotliwości, które zostaną wydane po przeprowadzeniu postępowania, o którym mowa w art. 118c ust. 3 i ust. 4 ustawy Prawo telekomunikacyjne.

W obu powołanych postanowieniach nie wyjaśniono jak należy rozumieć wymóg rozpoczęcia wykorzystania częstotliwości.

7) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej. Część 1 pkt 1.12.1

Pytanie:

Czy zobowiązanie dotyczące maksymalnej liczby programów radiowych będzie obowiązywać, jeżeli Przewodniczący KRRiT wyda koncesje na rozpowszechnianie w sposób cyfrowy rozsiewczy naziemny w danym multipleksie (lub rozszerzenie koncesji), których skutkiem będzie uprawnienie do rozpowszechniania w tym multipleksie więcej niż 12 programów radiofonicznych?

Uzasadnienie:

W pkt 1.12.1 stwierdzono, że: *„Multipleks tworzyć będzie nie więcej niż 12 programów radiofonicznych, wyłącznie tych, które otrzymały lub otrzymają od Przewodniczącego KRRiT koncesje na rozpowszechnianie w sposób cyfrowy rozsiewczy naziemny w tym multipleksie lub rozszerzenie koncesji o prawo do rozpowszechniania w sposób cyfrowy rozsiewczy naziemny w tym multipleksie.”*

Takie samo rozwiązanie przewidziano w pkt 8.1. projektu rozstrzygnięcia decyzji w sprawie rezerwacji częstotliwości, które zostaną wydane po przeprowadzeniu postępowania, o którym mowa w art. 118c ust. 3 i ust. 4 ustawy Prawo telekomunikacyjne.

Zwrócić należy uwagę, że zgodnie z art. 131a ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo telekomunikacyjne operator multipleksu jest zobowiązany do umieszczania oraz rozpowszechniania lub rozprowadzania w multipleksie programów radiofonicznych i telewizyjnych nadawców posiadających koncesję na rozpowszechnianie programów w tym multipleksie. Powołany przepis nie dopuszcza odmowy umieszczenia programu w multipleksie z uwagi na ograniczenia przewidziane w decyzji o rezerwacji częstotliwości. Stosowanie się do wymogu przewidzianego w pkt 1.12.1. bez uwzględnienia wymogów przewidzianych w art. 131a ust. 1, będzie rodziło ryzyko dla operatora multipleksu nałożenia kary pieniężnej na podstawie art. 209 ust. 1 pkt 19 a ustawy Prawo telekomunikacyjne.

8) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej. Część 1, pkt 1.12.1.

Pytanie:

Jaki czynnik będzie bardziej istotny przy ustalaniu kolejności programów umieszczanych w multipleksie, tj. data decyzji koncesyjnej albo identyfikator usługi SID? Jaka powinna być kolejność umieszczania programów w multipleksie w przypadku wydania decyzji koncesyjnych tego samego dnia?

Uzasadnienie

W pkt 1.12.2 stwierdzono, że: *„Programy radiofoniczne będą umieszczone w multipleksie w kolejności odpowiadającej dacie wydania koncesji, zgodnie z określonym w decyzji koncesyjnej identyfikatorem usługi SID począwszy od najwcześniej wydanej koncesji na rozpowszechnianie programu w multipleksie lub decyzji o rozszerzeniu koncesji o prawo do rozpowszechniania w multipleksie).”*

Takie samo rozwiązanie przewidziano w pkt 8.2. projektu rozstrzygnięcia decyzji w sprawie rezerwacji częstotliwości, które zostaną wydane po przeprowadzeniu postępowania, o którym mowa w art. 118c ust. 3 i ust. 4 ustawy Prawo

telekomunikacyjne.

Nie można wykluczyć, że kolejność dat poszczególnych decyzji koncesyjnych i identyfikatorów usługi SID w niektórych przypadkach nie będą spójne. Może się to zdarzyć w szczególności sytuacji, gdy treść decyzji koncesyjnej wcześniej ustalona zostanie wydana z późniejszą datą niż inna decyzja koncesyjna, której treść zostanie ustalona później.

Ponadto, z treści dokumentacji konkursowej nie wynika jednoznacznie, w jaki sposób ustalić kolejność umieszczania programów w multipleksie w przypadku wydania decyzji koncesyjnych tego samego dnia.

9) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 2.

Pytanie:

Czy wymóg załączenia „*W miejscu tym ...*” oznacza, że uczestnik konkursu:

- a) powinien przenieść treść kolejnego punktu, np. pkt 2.2. na kolejną stronę oferty, a wymagane dokumenty załączyć po stronie oferty, na której znajduje się punkt dotyczący tych dokumentów,
- b) nie powinien dokonywać przesunięć punktów na kolejne strony i załączyć wymagane dokumenty po danej stronie zawierającej punkty odwołujące się do tych dokumentów (np. str. 7 wzoru oferty zawierająca pkt 2.1 i 2.2.),
- c) nie powinien dokonywać przesunięć punktów na kolejne strony i załączyć wymagane dokumenty po Części 2, albo
- d) nie powinien dokonywać przesunięć punktów na kolejne strony i załączyć wymagane dokumenty na koniec oferty?

10) Załącznik nr 1 Dokumentacja konkursowej, Część 2 pkt 2.1 — 2.2

Pytanie:

Czy składając ofertę należy zachować treść pkt 2.1 — 2.2, Część 2, Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, czy też należy tę treść usunąć?

Uzasadnienie:

W dokumentacji konkursowej nie wyjaśniono, czy powołane postanowienia stanowią wyłącznie instrukcje jak należy wypełnić ofertę, czy też stanowią treść oferty.

11) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 3.

Pytanie:

Czy dokumenty i informacje, o których mowa w Części 3 oferty będą automatycznie traktowane jako zawierające tajemnicę przedsiębiorstwa, czy też przedsiębiorca będzie musiał wskazać (zastrzec), że te dokumenty i informacje zawierają tajemnicę przedsiębiorstwa? Jeżeli zastosowanie będzie miało drugie rozwiązanie, w jaki sposób należy zastrzec dokumenty i informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa, tj. czy możliwe będzie przybicie pieczęci z adnotacją tajemnica przedsiębiorstwa lub naniesienie odręcznej adnotacji oraz czy wymagane będzie przedłożenie uzasadnienia, że dokumenty i informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, a jeżeli tak, to w jakiej formie takie uzasadnienie powinno ujęte w ofercie (np. jako załącznik)?

Uzasadnienie:

W treści Załącznika 1, Część 1, pkt 1.2 postanowiono, że uczestnik konkursu jest obowiązany do oświadczenia, że tajemnicy przedsiębiorstwa nie zawierają Części 1, 2 i 4 oferty. Z tego wynika, że Część 3 oferty może zawierać dokumenty i informacje zawierające tajemnicę przedsiębiorstwa. Jednak w dokumentacji konkursowej nie wyjaśniono, w jaki sposób możliwe jest wskazanie, że dokumenty i informacje z Części 3 oferty stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa i w konsekwencji, iż nie będą udostępniane innym podmiotom.

12) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 3, pkt 3.3., Tabela 1, kolumna 2.

Pytanie:

Czy pojęcie transmisja obejmuje przesyłanie sygnału zarówno w relacji punkt — punkt (np. przesyłanie sygnału od studia nadawczego do użytkownika poprzez sieć Internet, tj. w ramach radia internetowego) oraz punkt — wielopunkt (od obiektu nadawczego do użytkowników, w tym przy wykorzystaniu transmisji satelitarnej z transpondera satelitarnego do użytkowników), czy tylko w relacji punkt - wielopunkt?

Uzasadnienie:

Pojęcie transmisji jest niejednoznaczne. Najczęściej obejmuje przesyłanie sygnału w relacji punkt — punkt. Mając jednak na uwadze charakter przeprowadzanego konkursu przypuszczać należy, że oceniając kryterium zachowania konkurencji celem Prezes UKE było wzięcie pod uwagę również przesyłania sygnału w relacji punkt — wielopunkt. Ze względu na zastosowanie nieprecyzyjnego pojęcia konieczne jest wyjaśnienie dokumentacji konkursowej w tym zakresie.

13) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 3, pkt 3.3., Tabela 1, kolumna 7.

Pytanie:

Według jakich zasad należy szacować przychody innych podmiotów, w tym przychody nadawców radiowych, w sytuacji gdy samodzielnie zapewniają sobie usługi transmisji? Czy dla oszacowania udziału rynkowego uczestnika konkursu możliwe jest oszacowanie przychodów innych podmiotów z wykorzystaniem opłat w wysokości stosowanej przez tego uczestnika konkursu?

Uzasadnienie:

Transmisje radiowe w dużej części są zapewniane samodzielnie przez nadawców radiowych, tj. bez korzystania z usług podwykonawców. Ponadto, informacje o warunkach finansowych stosowanych przez inne podmioty w wielu przypadkach nie są publicznie dostępne. W rezultacie, konieczne jest wyjaśnienie jak w takich sytuacjach należy obliczyć przychody innych podmiotów. Taka informacja jest niezbędna w celu oszacowania udziału rynkowego uczestnika konkursu.

14) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 3, pkt 3.4, trzeci akapit.

Pytanie:

Czy mogą istnieć telekomunikacyjne rynki produktowe inne niż obejmujące świadczenie usług telekomunikacyjnych? Czy w ramach telekomunikacyjnych rynków produktowych należy uwzględnić wyłącznie takie produkty, z którymi wiąże się obowiązek dokonania wpisu w rejestrze przedsiębiorców?

Uzasadnienie:

W trzecim akapicie wskazano, że wykaz telekomunikacyjnych rynków produktowych obejmować może rynek świadczenia usług transmisji programów radiofonicznych w celu dostarczania treści radiofonicznych użytkownikom końcowym oraz rynki świadczenia innych usług telekomunikacyjnych. W treści tego akapitu wskazano, że nie jest to katalog zamknięty. Na takie rozwiązanie wskazuje użycie zwrotu „w szczególności”.

Nieprecyzyjne określenie rynków produktowych znacząco utrudnia przygotowanie oferty. Nie ma bowiem pewności, czy w ocenie Prezesa UKE rynkiem telekomunikacyjnym nie jest rynek sprzedaży urządzeń telekomunikacyjnych (wydaje się, że taki rynek nie stanowi rynku telekomunikacyjnego). Wątpliwości mogą również powstać w przypadku udostępnienia (wydzierżawiania) obiektów telekomunikacyjnych). Prowadzenie takiej działalności nie wymaga wpisu do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych (przykładowo przedsiębiorca energetyczny udostępniający innemu przedsiębiorcy powierzchnię na kominie na potrzeby prowadzenia transmisji sygnału telekomunikacyjnego nie staje się automatycznie przedsiębiorcą telekomunikacyjnym. Ponadto za nieuwzględnieniem tego rodzaju produktów przemawia treść kolumny 4 w Tabeli 2 „Charakterystyka pozycji rynkowej — grupa kapitałowa”. W tym miejscu wymagane jest bowiem wskazanie obszaru działalności (liczba gmin), co wiąże się z przekazywaniem sygnału w sieci telekomunikacyjnej, tj. z usługą telekomunikacyjną w rozumieniu art. 2 pkt 48 ustawy Prawo telekomunikacyjne.

15) Załącznik nr 1 Dokumentacji konkursowej, Część 3.6, drugi akapit.

Pytanie:

Czy przez słowo „dysponuje” użyte drugim akapicie Części 3.6 załącznika nr 1 do Dokumentacji konkursowej należy rozumieć sytuację, w której już w chwili złożenia oferty uczestnik konkursu musi mieć prawo od korzystania z obiektu nadawczego, tj. musi przysługiwać mu prawo własności do obiektu nadawczego lub musi być stroną umowy, która przewiduje jego uprawnienie do korzystania z obiektu nadawczego w zakresie pozwalającym na świadczenie usług, których dotyczy konkurs na siedem rezerwacji częstotliwości multipleksów lokalnych radia cyfrowego DAB+?

Uzasadnienie.

Pomimo, że w drugim akapicie Części 3.6 załącznika nr 1 do Dokumentacji konkursowej słowo „dysponuje” użyte zostało w czasie teraźniejszym, a nie w czasie przyszłym, mogą powstać wątpliwości w tym zakresie. Zasadne jest więc wyjaśnienie treści Dokumentacji konkursowej.

16) Załącznik nr 1 Dokumentacja konkursowej, Część 4 pkt 4.1 — 4.7

Pytanie:

Czy w przypadku złożenia oferty na daną częstotliwość należy załączyć co najmniej jeden list intencyjny i zachować treść danego punktu ze wzoru oferty, czy też treść tę należy usunąć? Czy w przypadku nieskładania oferty na daną częstotliwość, należy usunąć treść danego punktu ze wzoru oferty i wpisać wyrazy „nie dotyczy”, czy też wyrazy „nie dotyczy” należy wpisać przy zachowaniu treści tego punktu ze wzoru oferty?

Uzasadnienie:

W każdym z powołanych punktów wskazano instrukcję postępowania. Z dokumentacji konkursowej nie wynika natomiast czy po zastosowaniu się do instrukcji należy zachować jej treść w ofercie, czy też powinna zostać usunięta.

### **Załącznik nr 2 Dokumentacji konkursowej**

#### **17) Załącznik nr 2 Dokumentacji konkursowej. Część 2, pkt 2.3**

Pytanie:

Czy zgodnie z wymogiem przewidzianym w pkt 2.3 Części 2 Załącznika nr 2 Dokumentacji konkursowej podmiot, któremu przyznano rezerwację częstotliwości, musi zapewnić stałą przepływność dla aktualizacji oprogramowania systemowego odbiorników cyfrowych, czy też mając na uwadze, że z dotychczasowych doświadczeń w innych państwach europejskich wynika, że aktualizacja jest dokonywana przez sieć Internet, może planować to rozwiązanie w taki sposób, aby mogło być wykorzystane efektywnie (tj. aby nie była rezerwowana stała przepływność) w sytuacjach, w których część odbiorników nie jest aktualizowana z wykorzystaniem Internetu?