

Minuta ședinței Consiliului Consultativ din 18 Noiembrie 2008

18 Noiembrie 2008, 15.00 – 17.30

Introducere

Președintele ANC urează bun venit participanților și subliniază principalele puncte de discuție care vor fi abordate.

1. Adoptarea Agendei

Președintele ANC atrage atenția asupra documentului 1 (Agenda), cerând observații. În lipsa oricăror remarci, agenda este adoptată în forma propusă de ANC.

2. Minuta întâlnirii anterioare

Președintele ANC cere observații cu privire la documentul 3 - Minuta întâlnirii anterioare, inclus pe agendă spre informare și îl declară aprobat. La cererea reprezentantului ANISP, Președintele ANC stabilește că minutele ședințelor vor fi transmise participanților spre consultare în maxim 7 zile lucrătoare de la data fiecărei întâlniri.

3. Proiect de decizie privind normele tehnice și metodologice pentru aplicarea Legii nr. 135/2007 privind arhivarea documentelor în formă electronică

Pentru prezentarea sintezei observațiilor, Președintele ANC dă cuvântul Șefului Serviciului Reglementări IT, dna. Cristina Stan.

Reprezentantul ANC arată că proiectul de decizie a fost consultat atât în perioada de consultare publică legală, cât și în cadrul unei întâlniri cu reprezentanții industriei de profil și ai altor instituții publice interesate. De asemenea, se menționează că proiectul de decizie a fost elaborat cu consultarea Arhivelor Naționale, așa cum prevede legea.

Una din observațiile primite în perioada de consultare publică s-a referit la delimitarea sferei persoanelor care ar putea solicita un control asupra administratorilor de arhive electronice. În urma acestei observații, ANC a fost introdus un paragraf care limitează persoanele care pot solicita efectuarea de controale ale ANC asupra administratorilor de arhive electronice la acele persoane care ar putea suferi orice fel de prejudiciu în urma deteriorării, divulgării, pierderii sau distrugerii documentelor aflate în respectiva arhivă electronică.

De asemenea, în urma observațiilor transmise de către operatori, ANC a inclus în decizie o prevedere prin care calificările cerute pentru administratorul de arhive electronice să poată fi deținute de mai multe persoane împreună. ANC a revizuit calificările cerute personalului administratorului, din punct de vedere al standardelor față de care aceste calificări vor fi necesare.

Se precizează faptul că aceste calificări vor putea fi deținute cumulativ de către mai mulți angajați ai persoanei juridice, iar formularea „*atestare arhivistică*” a fost înlocuită cu „*calificări/atestări în domeniul arhivistic*”.

Reprezentanții pieței au dorit și modificarea modalității asigurătorii astfel încât ANC a redus pragul minim pentru scrisoarea de garanție sau asigurarea încheiată de către administratorul de arhive la 300.000 de euro de la 500.000 și este prevăzută doar pentru cei care oferă servicii terților.

De asemenea, ANC a inclus în decizie cerințe referitoare la politica de protecție a datelor cu caracter personal în politica generală referitoare la securitatea datelor și a înlocuit formularea „*certificatul doveditor al calității de operator de date personale*” cu „*copie legalizată după scrisoarea prin care se confirmă înscrierea în registrul de evidență a prelucrărilor de date cu caracter personal conform Legii nr. 677/2001*”.

După prezentarea documentului, Președintele ANC cere alte observații.

Reprezentantul Vodafone dorește să știe dacă persoanele sau companiile care arhivează documente în nume propriu au obligația notificării ca administrator, arătând că nici legea, nici decizia nu disting între arhivarea în nume propriu sau pentru terți în ceea ce privește obligația de notificare. ANC arată că această obligație o are doar furnizorul de servicii de arhivare electronică care furnizează servicii pentru terți și îi cere Vodafone să transmită o propunere de clarificare a acestei situații pentru a fi inclusă în forma finală a deciziei.

În ceea ce privește legalitatea și posibilitatea de a utiliza documentele arhivate în instanță, ANC arată că, atâta timp cât documentele (facturi, contracte, bonuri etc) sunt arhivate purtând și semnătura electronică, acestea pot fi considerate dovezi în instanță. Pentru a răspunde observațiilor reprezentantului CertSIGN, Șeful Serviciului Reglementări IT din cadrul ANC arată că, atâta timp cât arhivarea electronică este un serviciu oferit unui terț, administratorul arhivei trebuie să parcurgă procesul de notificare spre deosebire de persoanele care furnizează Bogdan Cantaragiu acest serviciu pentru uz propriu.

Constatând că nu mai sunt și alte recomandări în afara celei așteptate de la Vodafone, Președintele ANC declară decizia adoptată.

4. Proiect de decizie privind normele metodologice de autorizare a centrelor de date

În continuare, Șeful Serviciului Reglementări IT prezintă acest proiect subliniind încă o dată că această reglementare se aplică exclusiv centrelor de date care sunt utilizate de către furnizorii de servicii de arhivare.

În urma consultării intense cu reprezentanții industriei de profil, ANC a operat o serie de modificări asupra deciziei. De exemplu, textul deciziei a fost modificat astfel încât în cursul procedurii de autorizare să fie cerute operatorilor doar documentele strict necesare în vederea evaluării centrelor de date deținute de respectivii operatori.

Totodată, s-au cerut clarificări cu privire la aplicarea deciziei în situația în care operatorul de centre de date oferă servicii de găzduire (colocare) în centrul de date, punând la dispoziție spațiul (sub

forma de suprafață goală sau spațiu în rack) împreună cu utilitățile tehnice aferente (energie electrică, climatizare, curățenie, securitate etc.). ANC arată că pentru a se respecta legea, cerințele pentru centrul de date conținute în proiect sunt bazate pe premisa că operatorul centrului de date oferă pentru administratorul arhivei electronice servicii de găzduire complete: spațiu, hardware, backup, neputând autoriza doar un spațiu gol.

După prezentarea observațiilor, Președintele ANC consideră adoptată și această decizie.

5. Proiect de decizie privind modificarea alineatului (1) al articolului 11 din Decizia președintelui Autorității Naționale pentru Reglementare în Comunicații și Tehnologia Informației nr. 732/2008 privind procedura de acordare a licențelor de utilizare a frecvențelor radio în benzile de frecvențe 3600-3657 MHz și 3700-3757 MHz și stabilirea cuantumului taxei de licență pentru acordarea dreptului de utilizare a frecvențelor radio în benzile de frecvențe 3657-3685 MHz și 3757-3785 MHz

Pentru prezentarea acestui punct, Președintele ANC îi dă cuvântul reprezentantului Direcției Juridice, dl. Marius Săceanu care arată că proiectul de decizie urmărește eliminarea interdependenței dintre obligația Societății Naționale de Radiocomunicații de a plăti taxa de licență și obligația ANC de a permite operatorului să furnizeze servicii BWA în această bandă.

Comentariile primite s-au axat exclusiv pe efectele pe care le are această decizie, cel mai important comentariu fiind acela că SNR va putea furniza servicii BWA înainte de a plăti taxa de licență. Reprezentantul ANC arată că Societatea Națională de Radiocomunicații - S.A. este obligată în continuare la plata taxei de licență la valoarea stabilită în conformitate cu prevederile deciziei ANC nr. 732/2008, însă modificarea drepturilor de utilizare a frecvențelor radio deținute prin licența nu mai este condiționată de plata taxei prevăzută de legislația în vigoare. Potrivit Hotărârii Guvernului nr. 638/2008, SNR are obligația de a achita integral taxa de licență, în termen de 30 de zile de la data publicării în Monitorul Oficial a deciziei ANC care a fost publicată în data de 22 august 2008, SNR având obligația de a plăti taxa către Ministerul Economiei și Finanțelor în jurul datei de 22 septembrie. ANC arată că singurele părți ale raportului obligațional (plata taxei de licență) sunt SNR, în calitate de debitor, și Ministerul Economiei și Finanțelor, în calitate de creditor, ANC fiind un terț desăvârșit față de acest raport obligațional.

În ceea ce privește observația unui operator că nerespectarea obligației plății taxei de licență nu atrage sancționarea Societății Naționale de Radiocomunicații - S.A., ANC arată că raportului juridic fiscal dintre SNR și Ministerul Economiei și Finanțelor îi sunt aplicabile toate dispozițiile legale incidente, inclusiv cele privind executarea silită, la care poate apela creditorul în caz de neexecutare benevolă a obligației.

În cadrul procesului de consultare publică, una dintre observațiile primite se referă la faptul că până la eliberarea celor două licențe de utilizare a frecvențelor radio acordate prin procedură de selecție nu sunt cunoscute obligațiile ce pot fi impuse Societății Naționale de Radiocomunicații - S.A. prin licența de utilizare a frecvențelor radio în benzile de frecvențe radio 3657-3685 MHz / 3757-3785 MHz. Reprezentantul ANC arată că obligațiile minimale ce se vor solicita la acordarea licențelor de utilizare a frecvențelor radio în benzile de frecvențe 3600-3657 MHz și 3700-3757 MHz au fost stabilite prin caietul de sarcini, aflat astăzi pe agenda Consiliului și preconizat a fi disponibil în data de 24.11.2008, astfel încât aceste obligații sunt cunoscute.

După prezentarea principalelor observații transmise în perioada consultării publice, Președintele ANC cere alte observații sau recomandări.

La întrebarea reprezentantului Cosmote dacă SNR a plătit taxa de licență și dacă nu, când o va plăti, ANC arată că plata taxei de licență se face către Ministerul Finanțelor, fără a exista vreo obligație de informare către ANC.

Reprezentantul SNR dorește să facă câteva precizări și anume că, deși toți operatorii consideră această licență drept cadou, de fapt banda care trebuie eliberată de către SNR prin eforturi proprii este mult mai complicată și va necesita mari resurse financiare. Reprezentantul SNR arată, de asemenea, că plata care urmează a fi făcută de Ministerul Economiei și Finanțelor către SNR se va face după eliberarea benzii și nu înainte.

Având în vedere că nu mai sunt și alte observații, Președintele ANC declară decizia adoptată.

6. Proiectul caietului de sarcini pentru procedura de selecție comparativă de acordare a două licențe de utilizare a frecvențelor radio în vederea furnizării de rețele publice de comunicații electronice și de servicii de comunicații electronice destinate publicului prin intermediul sistemelor de acces pe suport radio de bandă largă (BWA)

Pentru prezentarea acestui punct din agendă, Președintele ANC dă cuvântul Directorului Direcției Gestiunea Spectrului, dl. Bogdan Iana care face precizarea că se va referi la acele observații care sunt mai importante și la cele care nu au fost acceptate de către Autoritate.

Reprezentantul ANC arată că în perioada de consultare publică, Autoritatea a primit o serie de observații de a interveni asupra conținutului proiectului caietului de sarcini care exced competențele comisiei de licitație. Astfel, ANC a respins solicitările privind transformarea procedurii de selecție comparativă în procedură de selecție competitivă, furnizarea de rețele publice de comunicații electronice și de servicii de comunicații electronice destinate publicului prin intermediul sistemelor de acces pe suport radio de bandă largă (BWA) în alte benzi de frecvențe radio decât 3,6 – 3,8 GHz (de exemplu, în benzile de frecvențe radio de 2,5-2,69 GHz) sau amânarea cu cel puțin 6 luni a procedurii de acordare a licențelor pentru a permite apariția pe piață a echipamentelor necesare furnizării serviciilor BWA în această bandă.

Trecând la observațiile punctuale, de competența comisiei, reprezentantul ANC arată că s-a solicitat modificarea procentului de 80% din capitalul social sau din drepturile de vot ale persoanei juridice române căreia i se va elibera licența pe care trebuie să îl dețină persoana juridică străină sau membrii asocierii, propunându-se o valoare de 65%. Comisia a considerat că este necesar ca în cadrul structurii acționariatului persoanei juridice create să fie reflectată cât mai apropiat participarea membrilor în cadrul asocierii formate, astfel încât aceștia să-și asume în mod ferm obligațiile incumbate ca urmare a întocmirii ofertei și să reprezinte cât mai fidel capacitățile lor tehnice și financiare datorită cărora se regăsesc între câștigătorii licenței.

Comisia a respins totodată propunerea de a prelungi termenul de valabilitate al licențelor de la 10 la 15 ani considerând că perioada stabilită de 10 ani, cu posibilitatea prelungirii ei în condițiile legii, asigură într-o măsură suficientă gradul de siguranță în luarea deciziilor privind realizarea investițiilor și recuperarea acestora.

S-a cerut, de asemenea, introducerea expresă a dreptului operatorului de a opera în modul de operare TDD (Time Division Duplex), însă comisia nu a considerat necesară introducerea unei

clarificări în acest sens întrucât proiectul caietului de sarcini prezintă canalele radio ce vor fi alocate ca fiind duplex, dar nu se impune nicăieri în mod limitativ modul de utilizare a celor două subbenzi de frecvențe "FDD" (nici "TDD"), tocmai pentru a se respecta neutralitatea tehnologică.

De asemenea, au existat recomandări divergente ale operatorilor care au transmis observații cu privire la condițiile restrictive de participare la licitație. Comisia a considerat că este inoportun să impună printr-un caiet de sarcini interdicții de participare având ca obiectiv evitarea tezurizării spectrului. Pentru evitarea acestor situații Autoritatea va introduce prevederi specifice în viitoarea strategie privind utilizarea spectrului de frecvențe 3400 – 3800 MHz. Legat de cifra de afaceri, s-a propus fie reducerea (la 5 milioane de Euro) fie majorarea (la 200 de milioane de Euro) cifrei de afaceri minime necesară participării la procedura de selecție. La stabilirea cifrei de afaceri de 10 milioane de euro, comisia a avut în vedere faptul că viitorii titulari ai licenței trebuie să fie capabili să suporte costul inițial de 7,5 milioane de euro care reprezintă contravaloarea taxei de licență și a considerat că este deci dificil de presupus că o societate care înregistrează o cifră de afaceri de 5 milioane de Euro este capabilă să achite taxa de licență și cu atât mai mult să obțină finanțare pentru dezvoltarea ulterioară a unei rețele cu respectarea condițiilor minimale de acoperire. De asemenea o cifră de afaceri mai mare de 10 milioane de euro ar fi limitat competiția.

S-a mai propus eliminarea criteriului de punctare referitor la cifra de afaceri pentru 2005, susținându-se că astfel toți participanții la procedura de selecție vor beneficia de condiții egale de evaluare, chiar și în cazul aceluia care au intrat mai târziu pe piață și a căror cifră de afaceri este nesemnificativă pentru anul 2005. Comisia a constatat faptul că punctajul actual asigură condiții egale de participare, fiind elaborat pe baza unor principii unitare, prin care să se asigure participarea unor ofertanți care pot aduce un plus de valoare în sectorul serviciilor de comunicații electronice, în special celor acces la internet de bandă largă. Comisia apreciază că punctajul acordat cifrei de afaceri pe anul 2005 nu împiedică în niciun fel calificarea operatorilor intrați mai târziu pe piață, ci asigură disponibilitatea financiară pentru investiții a ofertanților, disponibilitate ce trebuie evaluată atât în manieră prospectivă, cât și retrospectivă.

S-a solicitat, de asemenea, punctarea unor noi criterii ca planul de dezvoltare și proiectare a rețelei și calitatea rețelei. ANC consideră că planul de dezvoltare și proiectare a rețelei este implicit evaluat prin intermediul unor criterii deja incluse în caietul de sarcini, respectiv criteriile aferente fezabilității tehnice și acoperirii. În ceea ce privește calitatea rețelei, comisia a considerat că nu poate fi introdus un astfel de criteriu întrucât alegerea ca referință a unui set de standarde de calitate aferent unei anumite tehnologii ar însemna defavorizarea altora, în acest caz fiind încălcat principiul neutralității tehnologice.

Un operator a solicitat și reducerea pragurilor stabilite pentru evaluarea cifrelor de afaceri de la 2 miliarde de Euro la 100 milioane de Euro și respectiv de la 6 miliarde de Euro la 300 milioane de Euro. Comisia constată că valorile stabilite pentru pragurile de evaluare a cifrelor de afaceri (2 miliarde de Euro, respectiv 6 miliarde de Euro) nu reprezintă condiții minime de calificare, ci din contră, valori maxime care trebuie luate în considerare în cadrul procesului de evaluare, iar situarea sub aceste praguri nu semnifică implicit dezavantajarea vreunui ofertant, punctajul maxim putând fi obținut chiar dacă pragul nu este atins, în funcție de ofertele prezentate de ceilalți participanți. Așa cum se menționează în proiectul caietului de sarcini, în situația în care niciun ofertant nu atinge pragul pomenit mai sus, se aplică regula generală prevăzută la punctul 6.2.6.2., conform căreia ofertantul care are cea mai bună ofertă va primi punctajul maxim, iar ceilalți vor primi un punctaj calculat procentual din punctajul maxim ce poate fi acordat.

O ultimă recomandare asupra căreia se oprește reprezentantul ANC se referă la capitalul social al ofertanților care ar trebui să acopere, în lei, taxa de licență. ANC a respins această observație întrucât s-a considerat că pentru dezvoltarea unui astfel de proiect de investiții un capital social de

40 de milioane de lei reprezintă o sumă minimă care să asigure nu doar finanțarea taxei de licență, ci exprimarea solidarității asociațiilor sau acționarilor față de ofertele depuse.

După prezentarea ultimului punct de pe agenda acestei ședințe a Consiliului Consultativ, Președintele ANC cere alte recomandări din partea participanților.

Reprezentantul Vodafone revine asupra cifrei de afaceri și consideră că valoarea acesteia trebuie majorată pentru a asigura că operatorii care câștigă licențele vor avea resursele financiare necesare pentru a implementa serviciile licitate. Directorul Direcției Juridice a ANC consideră că grila de punctaj încearcă să stabilească un echilibru între operatorii care vor și cei care pot participa la această licitație, fără a-i discrimina pe cei cu o cifră de afaceri mai mică, dar care doresc să participe la procedură.

Reprezentantul Cosmote solicită ca ANC să modifice prevederile caietului de sarcini în sensul considerării cifrei de afaceri pe anii 2006-2008, întrucât licența va fi acordată în anul 2009. Reprezentanții ANC arată că acest lucru este imposibil, întrucât situațiile financiare aferente anului 2008 nu vor fi oficiale la data depunerii ofertelor pentru cele două licențe.

Ca urmare a mai multor solicitări din partea industriei, care argumentează că perioada de depunere a ofertelor coincide cu cea a sărbătorilor de iarnă, ANC acceptă modificarea graficului de desfășurare a procedurii de acordare a licențelor, astfel încât data limită pentru depunerea ofertelor să fie data de 5 februarie 2009. Se hotărăște să fie luate în calcul cifrele de afaceri pentru anii 2005, 2006 și 2007.

De asemenea, președintele ANC acceptă ca, în situația în care oferta câștigătoare aparține unei persoane juridice străine sau unei asocieri între persoane juridice străine și persoane juridice române, persoana juridică străină sau membrii asocierii, după caz, va trebui să dețină cel puțin 67% din capitalul social sau din drepturile de vot ale persoanei juridice române căreia i se va elibera licența.

Totodată, Președintele ANC consideră oportun ca deschiderea ofertelor să fie publică și să se facă în prezența ofertanților.

Constatând că nu mai sunt alte observații, Președintele ANC mulțumește încă o dată participanților pentru prezență și declară ședința închisă.