**ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА****до** **проекту Закону України «Про внесення змін до Закону України**

**«Про електронні комунікації» та деяких інших законодавчих актів України щодо удосконалення окремих положень сфери електронних комунікацій»**

**1. Мета**

Проект Закону України «Про внесення змін до Закону України «Про електронні комунікації» та деяких інших законодавчих актів України щодо удосконалення окремих положень сфери електронних комунікацій» (далі – проект акта) розроблено з метою узгодження правових норм Закону України «Про електронні комунікації» із законодавством Європейського Союзу, удосконалення його окремих положень, приведення положень вказаного Закону у відповідність із Податковим кодексом України, іншими нормативно-правовими актами, а також з метою приведення положень деяких інших законодавчих актів у відповідність із положеннями Закону України «Про електронні комунікації».

**2.** **Обґрунтування необхідності прийняття акта**

З 01 січня 2022 року набрав чинності Закон України «Про електронні комунікації» (далі – Закон). При цьому ряд його положень не узгоджуються між собою та потребують удосконалення, не відповідають Податковому кодексу України та іншому законодавству України, а також потребують приведення у відповідність із законодавством Європейського Союзу.

Так, абзацом другим частини сьомої статті 46 Закону визначено, що ставки рентної плати за користування радіочастотним спектром розраховуються за методикою, затвердженою Кабінетом Міністрів України.

Разом з тим пунктами 7.3, 7.4 статті 7 Податкового кодексу України визначено, що будь-які питання щодо оподаткування регулюються цим Кодексом і не можуть встановлюватися або змінюватися іншими законами України, крім законів, що містять виключно положення щодо внесення змін до цього Кодексу та/або положення, які встановлюють відповідальність за порушення норм податкового законодавства. Елементи податку, визначені в пункті 7.1 цієї статті (зокрема база оподаткування, ставка податку, порядок обчислення податку), підстави для надання податкових пільг та порядок їх застосування визначаються виключно цим Кодексом.

Тому прийняття акта дозволить усунути неузгодженості норм Закону в частині розрахунку ставки рентної плати за користування радіочастотним спектром із статтею 7 Податкового кодексу України.

Також з метою усунення неузгодженості положень Закону між собою проектом акта пропонується доповнити перелік параметрів якості електронних комунікаційних послуг, визначених пунктом 3 частини четвертої статті 111 Закону, таким параметром як швидкість приймання та передавання даних.

Так, існує ряд простих критеріїв, які характеризують комп’ютерну мережу, та якими можна користуватися для порівняння комп’ютерних мереж різних типів. Такими критеріями є: швидкість роботи; вартість (у грошах); безпека (як фізична і на рівні логіки роботи); доступність (у деяких випадках важливо, щоб мережа працювала в режимі 24/7); масштабованість (наскільки грамотно мережа спроектована і чи можна її безболісно розширювати); надійність (наскільки якісні мережеві компоненти та як довго вони прослужать) тощо.

Першим і найважливішим критерієм для кінцевого користувача є швидкість роботи комп’ютерної мережі або пропускна здатність, що визначає наскільки швидко будуть передаватися дані по мережі.

Для більшості випадків якість зв’язку QoS (англ. quality of service «якість обслуговування») визначається такими параметрами:

швидкість передачі (Bitrate) – визначає номінальну пропускну здатність середовища передачі. Залежить від ширини смуги пропускання каналу зв’язку (Гц) та відношення сигнал/шум. Вимірюється в bit/s (bps), kbit/s (Kbps), Mbit/s (Mbps), Gbit/s (Gbps);

затримка при передачі пакета (Delay), що вимірюється в мілісекундах;

коливання (тремтіння) затримки під час передачі пакетів – джиттер;

втрата пакетів (Packet loss). Визначає кількість пакетів, втрачених у мережі під час передачі.

Певна якість обслуговування QoS необхідна для ряду мережних програм, до прикладу, потокові мультимедіа-програми вимагають гарантовану пропускну здатність каналу (швидкість передачі даних); VoIP та відеоконференція вимагають невеликих значень джиттера та затримки; ряд додатків, зокрема дистанційна хірургія, вимагають гарантованого рівня надійності.

Також швидкість передачі даних є одним із показників, який постачальник Інтернет послуг зобов’язаний надати замовнику відповідно до укладеного договору. Тому, змінами до частини четвертої статті 111 Закону, якими пропонується віднести швидкість приймання та передавання даних до одного з показників якості, буде забезпечено надання якісних електронних комунікаційних послуг, зокрема для постачальників послуг доступу до мережі Інтернет (на мережі постачальника послуг) та відповідно кінцевим користувачам.

Крім того, пунктом 84 статті 2 Закону визначено, що послуга широкосмугового доступу до мережі Інтернет – послуга з доступу до мережі Інтернет із швидкістю передачі даних, не меншою, ніж визначена законодавством, та без застосування систем з комутацією каналів.

Відповідно до частини другої статті 99 Закону універсальні електронні комунікаційні послуги широкосмугового доступу до мережі Інтернет у фіксованому місці повинні забезпечувати швидкість відповідно до показників та параметрів, встановлених центральним органом виконавчої влади у сферах електронних комунікацій та радіочастотного спектра. Центральний орган виконавчої влади у сферах електронних комунікацій та радіочастотного спектра повинен встановлювати показники на рівні, достатньому для підтримки доступу споживачів до таких послуг (сервісів): електронна пошта; пошукові системи, що дають змогу здійснювати пошук усіх типів інформації; основні електронні засоби навчання та освіти; засоби масової інформації в мережі Інтернет; електронна комерція; інтернет-банкінг; доступ до послуг електронного урядування (електронних адміністративних послуг); соціальні мережі та сервіси обміну повідомленнями в мережі Інтернет; голосові та відеоз’єднання.

Частиною четвертою статті 105 визначено, що на доповнення до інформації, передбаченої частинами першою і другою цієї статті, постачальники послуг доступу до мережі Інтернет надають інформацію, зокрема про вплив обмеження обсягу, швидкості та інших параметрів якості на послугу доступу до мережі Інтернет, зокрема на використання контенту, програм та послуг; мінімальну, середню та максимальну швидкості приймання та передавання даних з/до власної мережі Інтернет у разі фіксованого зв’язку або прогнозовану максимальну швидкість завантаження на пристрій та завантаження в мережу Інтернет у разі мобільного зв’язку (до власної мережі), а також щодо впливу значних відхилень від рекламованої швидкості на реалізацію прав кінцевих користувачів щодо отримання послуги; способи захисту прав, доступні кінцевому користувачу відповідно до законодавства, у разі постійної або регулярно повторюваної невідповідності між фактичними характеристиками надання послуги доступу до мережі Інтернет (в частині швидкості та/або параметрів якості) та характеристиками, передбаченими пунктами 1 – 4 цієї частини.

Разом з тим, якщо тип мережі визначається як високошвидкісна, то у визначенні має бути вказане значення швидкості (див. ETSI TR 103 351, ETSI TR 103 272). Пропускна здатність залежить від технології, за якою побудована мережа (модуляція, кодування тощо), а середовище розповсюдження (оптоволокно, кабель, супутниковий радіоканал тощо) визначає можливість застосування технології. У зв’язку з цим необхідно класифікувати типи мереж за значенням швидкості передавання даних. Таким чином, потребують уточнення визначення термінів «високошвидкісна мережа», «мережа надвисокої пропускної здатності» та доповнення Закону визначенням терміну «мережа високої пропускної здатності», який використовується у тексті Закону.

Також необхідно усунути неузгодженості між визначенням терміну «малопотужна базова станція» та положеннями частини другої статті 68 Закону, якими визначено, що регуляторний орган за погодженням із Генеральним штабом Збройних Сил України визначає перелік радіотехнологій, радіообладнання, для яких присвоєння радіочастот здійснюється без розрахунків електромагнітної сумісності, а також радіообладнання, експлуатація яких здійснюється без внесення до Реєстру присвоєнь радіочастот загальних користувачів. Тому, в деяких випадках, в умовах спільного користування смугою радіочастот із спеціальними користувачами необхідно буде розраховувати електромагнітну сумісність, що буде визначено у відповідному переліку. Тому проектом акта пропонується виключити слова «без необхідності розрахунку електромагнітної сумісності» у визначенні терміну «малопотужна базова станція».

У Законі надано визначення терміну «постачальник електронних комунікаційних мереж та/або послуг із значним ринковим впливом» – постачальник, який самостійно або разом з іншими суб’єктами господарювання займає на ринку електронних комунікацій становище, еквівалентне домінуванню, а саме має економічний потенціал, який дає змогу діяти на ринку переважно незалежно від конкурентів і кінцевих користувачів. Тому потребує приведення у відповідність визначення терміну «попереднє регулювання» в частині зміни слів «з істотною ринковою перевагою» словами «із значним ринковим впливом». Це узгоджуватиметься і з розділом XII Закону «Аналіз ринків електронних комунікацій».

Визначення терміну «послуга міжособистісної електронної комунікації з використанням нумерації» потребує уточнення, оскільки послуга міжособистісної електронної комунікації з використанням нумерації здійснює зв’язок не з номером (номерами), а з кінцевим (термінальним) обладнанням з присвоєним номером.

Стаття 20 Закону передбачає, що постачальники електронних комунікаційних мереж та/або послуг, загальні користувачі радіочастотного спектра зобов’язані складати та безоплатно надавати до регуляторного органу в передбачених цим Законом цілях регуляторну звітність щодо здійснення діяльності у сферах електронних комунікацій та радіочастотного спектра, певних її видів. Проте, у визначенні терміну «регуляторна звітність» не враховано участь в регуляторній звітності постачальників мереж, що призводитиме до неоднозначного трактування та можливих негативних наслідків щодо отримання регуляторної звітності. Тому є необхідним узгодити визначення вказаного терміну з положеннями статті 20 Закону.

В Законі звужено призначення певних видів ресурсів нумерації, які використовуються не тільки для маршрутизації викликів, але і для забезпечення надання послуг (наприклад, коди ідентифікації Е.212) та експлуатації електронних комунікаційних мереж (коди СКС-7). Тобто, визначення терміну «ресурс нумерації (номерний ресурс)» не відповідає рекомендації ITU E.101 (11/2009), якою введено терміни, що використовуються для ідентифікаторів (найменувань, номерів, адрес та інших ідентифікаторів) служб та мереж електрозв’язку загального користування, та потребує змін, які запропоновано проектом акта.

Застосована в Законі термінологія «в умовах надзвичайного або воєнного стану» потребує заміни словами «в особливий період, в умовах надзвичайного або воєнного стану», що узгоджуватиметься із положеннями Законів України «Про правовий режим воєнного стану» та «Про правовий режим надзвичайного стану».

Проектом акта у пункті 6 частини другої статті 7 Закону пропонується виключити слова «спеціальним користувачам», що ґрунтується на необхідності видачі дозволів на ввезення з-за кордону радіоелектронних засобів та випромінювальних пристроїв спеціального призначення не тільки спеціальним користувачам радіочастотного ресурсу України, а й суб’єктам господарської діяльності, що безпосередньо здійснюють процедуру ввезення та розмитнення відповідних засобів в інтересах спеціальних користувачів радіочастотного ресурсу України до моменту передачі останнім прийнятих на озброєння зразків військової техніки.

З метою забезпечення можливості проведення позапланових перевірок, у разі надходження звернень про порушення технологічними користувачами ресурсу нумерації вимог законодавства у сфері електронних комунікацій, проектом акта запропоновано у частині першій статті 10 Закону передбачити, що регуляторний орган здійснює державний нагляд (контроль) за додержанням законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр, у тому числі і технологічними користувачами ресурсу нумерації, оскільки у чинній редакції Закону заходи державного нагляду (контролю) за додержанням законодавства про електронні комунікації технологічними користувачами ресурсу нумерації не передбачені.

Проектом акта у частині п’ятій статті 10 Закону пропонується виключити слова «електронних комунікаційних мереж», оскільки вимірювання параметрів електронних комунікаційних мереж при здійсненні заходів державного нагляду (контролю) не мають жодного сенсу, у зв’язку з використанням на мережах сучасного цифрового модульного обладнання, налаштування якого здійснюється виробником чи сервісним центром, та запропоновано зміни щодо порядку, який має затвердити регуляторний орган з метою недопущення неоднозначного тлумачення норм Закону та приведення у відповідність із нормами, викладеними у пункті 9 частини першої статті 11 Закону.

Також проектом акта пропонується внесення змін до пункту 1 частини восьмої статті 10 Закону та передбачається, що рішення про проведення позапланової перевірки має прийматися у разі надходження до регуляторного органу обґрунтованого звернення з додаванням підтверджуючих документів чи їх копій (за наявності), у тому числі від Національного банку України. Так, відновлення надання послуг у разі втрати SIM-карти знеособленим абонентом передбачається за умови ідентифікації абонента у встановленому регуляторним органом порядку ідентифікації цього абонента у постачальника електронних комунікаційних послуг. Під час розгляду Національним банком України питань щодо шахрайства за допомогою SIM-карти можуть бути виявлені випадки недотримання постачальниками послуг такого порядку ідентифікації абонента. Тому доцільно передбачити звернення Національного банку України до регуляторного органу як підставу для проведення позапланової перевірки з метою перевірки дотримання порядку ідентифікації.

Пунктом 3 частини першої статті 125 Закону встановлено майнову відповідальність постачальників за порушення прав кінцевих користувачів за безпідставні скорочення чи зміну переліку послуг - у розмірі абонентної плати за один місяць. Крім того, частиною другою статті 109 Закону передбачено, що сплата кінцевим користувачем пені, правомірне припинення чи скорочення постачальником електронних комунікаційних послуг переліку електронних комунікаційних послуг, отримання кінцевим користувачем послуги перенесення номера не звільняє кінцевого користувача від обов’язку оплатити в повному обсязі надані йому електронні комунікаційні послуги. В той же час Законом не визначені, які підстави скорочення або припинення послуг є правомірними, відсутнє посилання на нормативно-правовий акт, відповідно якого має здійснюватися таке скорочення. Тому проектом акта запропоновано доповнити пункт 5 частини першої статті 19 Закону новим підпунктом та визначити, що постачальники електронних комунікаційних мереж та/або послуг, які надають послуги користувачам, мають право на скорочення переліку послуг або припинення їх надання за власною ініціативою відповідно до правил надання та отримання електронних комунікаційних послуг.

Статтею 3 Закону України «Про засади державної регуляторної політики у сфері господарської діяльності» визначено, що дія цього Закону не поширюється на здійснення регуляторної діяльності, пов’язаної з прийняттям, зокрема актів Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв’язку.
У зв’язку з цим, проектом акта запропоновано частину шосту статті 22 Закону виключити.

Проектом акта запропоновано в частині другій статті 50 Закону виключити слова «, а для надання послуг широкосмугового доступу - 20 років», оскільки дана норма значно ускладнює встановлення розмірів плати за видачу ліцензій відповідно до базової стандартної ліцензії. Більше того, строк дії ліцензії як менше, так і більше базового (15 років), вже враховано наступною нормою цієї ж частини статті 50, де вказано «якщо інший строк не зазначений у заяві постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг».

У статтях 54, 70, 78, 126 Закону визначено, що не вмотивованою відмовою у проведенні перевірки вважається, зокрема, відсутність без поважних причин протягом всього строку перевірки за місцезнаходженням та/або фактичним місцезнаходженням користувача ресурсу нумерації (користувача радіочастотного спектра) або особи, уповноваженої представляти його інтереси на час проведення перевірки. Разом з тим у пункті 8 частини дванадцятої статті 16 Закону України «Про ліцензування видів господарської діяльності», зокрема визначено, що відмовою у проведенні перевірки вважається відсутність протягом першого дня перевірки за місцезнаходженням ліцензіата особи, уповноваженої представляти інтереси ліцензіата на час проведення перевірки.

Враховуючи зазначене, проектом акта запропоновано аналогічно нормам Закону України «Про ліцензування видів господарської діяльності» у статтях 54, 70, 78, 126 Закону слова «всього строку» замінити словами «першого дня», оскільки якщо керівник (уповноважена особа) з’явиться в останній день перевірки, то провести перевірку буде неможливо. Також ці зміни зумовлені тим, що за результатами проведення планової перевірки НКРЗІ Державною регуляторною службою України зазначалось порушенням з боку НКРЗІ частини 5 статті 7 Закону України «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності», а саме вказано, що посадові особи НКРЗІ порушують вимоги Закону України «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності» у випадку, коли розпочинають проведення перевірки не в перший день перевірки, який зазначено у посвідченні.

Метою запропонованих проектом акта змін до частини першої статті 67 Закону є усунення розбіжностей у визначенні малопотужних базових станцій, зокрема, що мають місце у статті 2 та статті 67 Закону, та приведення у відповідність до статті 57 «Розгортання та експлуатація точок безпроводового доступу короткого радіусу дії» Кодексу електронних комунікацій (затвердженого Директивою ЄС 2018/1972), а також з урахуванням досвіду ЄС та прийнятих імплементаційних документів щодо цього питання (COMISSION IMPLEMENTING REGULATION (EU) 2020/1070 від 20.06.2020 «Визначення характеристик точок безпроводового доступу короткого радіусу дії відповідно до параграфу 2 статті 57 Директиви ЄС 2018/1972 щодо затвердження Кодексу електронних комунікацій»). Застосування різних режимів авторизації (загальна авторизація та присвоєння радіочастот) дозволить розширити коло малопотужних базових станцій у відповідності до практики країн Євросоюзу та прийнятого імплементаційного документу з цього питання (а саме: COMISSION IMPLEMENTING REGULATION (EU) 2020/1070 від 20.06.2020 «Визначення характеристик точок безпроводового доступу короткого радіусу дії відповідно до параграфу 2 статті 57 Директиви ЄС 2018/1972 щодо затвердження Кодексу електронних комунікацій»).

Проектом акта запропоновано виключити частину шосту статті 91 Закону, оскільки у Європейському кодексі електронних комунікацій встановлено обмеження перегляду такс строком на 3 роки для BEREC, який встановлює цільові такси для всіх країн ЄС. У національних регуляторів такі обмеження відсутні, що підтверджується графіком змін такс у країнах ЄС. Національні регулятори країн ЄС змінювали такси іноді навіть декілька разів на рік. Також Національними регуляторами вже передбачається поступове щорічне зменшення такс, до рівня встановленого BEREC. Тому передбачене обмеження щодо строків перегляду такс є невиправданим обмеженням повноважень регулятора.

Разом з тим проектом акта вносяться зміни до ряду законодавчих актів України, оскільки їх положення потребують приведення у відповідність з положеннями Закону в частині застосування термінології.

**3.** **Основні положення проекту акта**

Проект акта урегульовує питання:

узгодження правових норм Закону із законодавством Європейського Союзу, удосконалення його окремих положень;

приведення положень Закону у відповідність із Податковим кодексом України, іншими нормативно-правовими актами;

узгодження правових норм Закону між собою;

приведення положень деяких інших законодавчих актів у відповідність із положеннями Закону.

**4. Правові аспекти**

Угода про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони;

Кодекс електронних комунікацій (затверджений Директивою ЄС 2018/1972);

Податковий кодекс України;

Закони України «Про правовий режим воєнного стану», «Про правовий режим надзвичайного стану», «Про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв’язку», «Про Національну раду України з питань телебачення і радіомовлення», «Про засади державної регуляторної політики у сфері господарської діяльності», «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності».

**5. Фінансово-економічне обґрунтування**

Реалізація акта не потребує фінансування з державного чи місцевого бюджетів.

**6. Позиція заінтересованих органів**

З метою проведення публічних консультацій, відповідно до Порядку проведення консультацій з громадськістю з питань формування та реалізації державної політики, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 03.11.2010 № 996 «Про забезпечення участі громадськості у формуванні та реалізації державної політики», проект акта розміщено на офіційному веб-сайті Мінцифри.

Проект акта не стосується питань функціонування місцевого самоврядування, прав та інтересів територіальних громад, місцевого та регіонального розвитку і не потребує розгляду Всеукраїнською асоціацією органів місцевого самоврядування «Асоціація міст України».

Проект акта не стосується соціально-трудової сфери, прав осіб з інвалідністю, функціонування і застосування української мови як державної та не потребує розгляду уповноваженими представниками всеукраїнських профспілок, їх об’єднаннями та всеукраїнськими об'єднаннями організацій роботодавців, Уповноваженим Президента України з прав людей з інвалідністю, Урядовим уповноваженим з прав осіб з інвалідністю та всеукраїнськими громадськими організаціями осіб з інвалідністю, їх спілками, Уповноваженим із захисту державної мови.

Проект акта не стосується сфери наукової та науково-технічної діяльності, та не потребує розгляду Науковим комітетом Національної ради з питань розвитку науки і технологій.

**7. Оцінка відповідності**

Проект акта не містить норм, що стосуються зобов’язань України у сфері європейської інтеграції.

У проекті акта відсутні положення, які стосуються прав та свобод, гарантованих Конвенцією про захист прав людини і основоположних свобод
1950 року.

У проекті акта відсутні положення, які впливають на забезпечення рівних прав та можливостей жінок і чоловіків. Громадська гендерно-правова експертиза не проводилась.

У проекті акта відсутні правила і процедури, які можуть містити ризики вчинення корупційних правопорушень та правопорушень, пов’язаних з корупцією. Громадська антикорупційна експертиза не проводилась.

**8. Прогноз результатів**

З прийняттям проекту акта буде узгоджено правові норми Закону із законодавством Європейського Союзу, удосконалено його окремі положення, приведено положення вказаного Закону у відповідність із Податковим кодексом України, іншими нормативно-правовими актами. Також буде приведено положення деяких інших законодавчих актів у відповідність із положеннями Закону.

Негативних факторів за предметом правового регулювання акта не передбачається.

Проект акта не матиме впливу на ринок праці, рівень зайнятості населення; громадське здоров’я, покращення чи погіршення стану здоров’я населення або його окремих груп; екологію та навколишнє природне середовище, обсяг природних ресурсів, рівень забруднення атмосферного повітря, води, земель, зокрема, забруднення утвореними відходами, інші суспільні відносини.

Водночас, проект акта є регуляторним актом і матиме вплив на ринкове середовище, забезпечення захисту прав та інтересів суб’єктів господарювання, громадян і держави.

Реалізація акта матиме вплив на інтереси заінтересованих сторін:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Заінтересована сторона | Вплив реалізації акта на заінтересовану сторону | Пояснення очікуваного впливу |
| Населення | Позитивний | Реалізація акта забезпечить чіткість викладення положень законодавства у сфері електронних комунікацій та забезпечить надання на всій території України якісних електронних комунікаційних послуг споживачам таких послуг |
| Постачальники електронних комунікаційних послуг та/або мереж | Позитивний | Реалізація акта забезпечить здійснення діяльності в прозорому нормативно-правовому полі |
| Органи державної влади | Позитивний | Реалізація акта надасть можливість уточнити, враховуючи законодавство ЄС, термінологію у сфері електронних комунікацій, забезпечить чітке розмежування повноважень органів виконавчої влади, передбачуваність для надавачів електронних комунікаційних послуг та користувачів |

**Віце-прем'єр-міністр України – Міністр**

**цифрової трансформації України Михайло ФЕДОРОВ**

«\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2022 р.