

ШОСТИЙ АПЕЛЯЦІЙНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД

Справа № 320/15773/24

Головуючий у I інстанції - Лисенко В.І.

Суддя-доповідач - Мельничук В.П.

ПОСТАНОВА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

12 березня 2025 року

м. Київ

Колегія суддів Шостого апеляційного адміністративного суду у складі:

Головуючого-судді: Мельничука В.П.
суддів: Бужак Н.П., Собківа Я.М.,

при секретарі: Руденко Д.М.,

розглянувши у відкритому судовому засіданні в залі суду апеляційну скаргу Товариства з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» на рішення Київського окружного адміністративного суду від 03 грудня 2024 року у справі за адміністративним позовом Товариства з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» до Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку про визнання протиправними та скасування рішень, -

ВСТАНОВИЛА:

Товариство з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» звернулося до Київського окружного адміністративного суду з позовом до Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку, в якому просило:

- визнати протиправним та скасувати Припис Відповідача № 8/29/ЕК від 30.08.2023 про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр;
- визнати протиправним та скасувати Рішення Відповідача № 434 від 15.11.2023 «Про винесення ТОВ «Лайфселл» розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Рівненській області»;
- визнати протиправним та скасувати Розпорядження Відповідача № 4/р від 15.11.2023 про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Рівненській області»;
- визнати протиправним та скасувати Рішення Відповідача № 12 від 10.01.2024 «Про винесення розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр ТОВ «Лайфселл»;
- визнати протиправним та скасувати Розпорядження Відповідача № 1/р від 10.01.2024 про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр;
- визнати протиправним та скасувати Рішення Відповідача № 127 від 13.03.2024 «Про застосування адміністративно господарських санкцій до ТОВ «Лайфселл».

Ухвалою Київського окружного адміністративного суду від 12 квітня 2024 року залишено без розгляду позовну заяву ТОВ «Лайфселл» до НКЕК в частині позовних вимог про визнання протиправним та скасування припису НКЕК № 8/29/ЕК від 30.08.2023 про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр, оскільки Позивач звернувся з пропуском строку і ним не наведено поважних причин, які стали перешкодою для звернення до суду у встановлений строк.

Позовні вимоги обґрунтовані тим, що оскаржувані рішення є протиправними та такими, що базуються на помилковому тлумаченні норм чинного законодавства.

Позивач вважає, що ним було своєчасно усунуто порушення, встановлені Відповідачем під час перевірок в частині забезпечення джерелами безперервного енергоживлення (генераторами чи іншими засобами) базові станції мережі мобільного зв'язку.

Позивачем наголошено, що ані в акті перевірки № 29/ЕК-1 від 23.08.2023, ані в приписі, Відповідачем детально не описано перелік дій, які мало вчинити ТОВ «Лайфселл» на виконання Розпоряджень Національного центру оперативного-технічного управління мережами телекомунікацій № 696 та № 775, у зв'язку з чим висновки Відповідача про те, що ним не було забезпечено безперебійний зв'язок у Рівненській області є безпідставними.

Крім того, Позивачем зазначено, що Рішення від 13.03.2024 № 127 «Про застосування адміністративно-господарських санкцій до ТОВ «Лайфселл»» винесено з порушенням строків, встановлених для притягнення Товариства до відповідальності.

Рішенням Київського окружного адміністративного суду від 03 грудня 2024 року відмовлено у задоволенні адміністративного позову.

Не погоджуючись з таким судовим рішенням, Товариство з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» подало апеляційну скаргу, в якій просить скасувати рішення суду першої інстанції та ухвалити нове судове рішення, яким задовольнити його позовні вимоги.

В апеляційній скарзі Товариство з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» посиляється на порушення судом першої інстанції норми матеріального та процесуального права, що призвело до неправильного вирішення справи по суті.

Доводи апеляційної скарги аналогічні, заявленим у позовній заяві, та містять посилання на неповне з'ясування обставин справи судом першої інстанції та невідповідність його висновків таким обставинам.

Відповідачем подано відзив на апеляційну скаргу Товариства з обмеженою відповідальністю «Лайфселл», в якому просить відмовити в задоволенні апеляційної скарги, а рішення суду першої інстанції залишити без змін з посиланням на те, що оскаржуване судове рішення відповідає нормам чинного законодавства.

Позивачем подано додаткові пояснення у справі, в яких він просить прийняти ці письмові пояснення до розгляду та врахувати їх при вирішенні справи.

Відповідно до ч. 1 ст. 308 КАС України суд апеляційної інстанції переглядає справу за наявними у ній і додатково поданими доказами та перевіряє законність і обґрунтованість рішення суду першої інстанції в межах доводів та вимог апеляційної скарги.

Заслухавши суддю-доповідача, представників Сторін, дослідивши доводи апеляційної скарги та, перевіривши матеріали справи, колегія суддів вважає, що апеляційна скарга є необґрунтованою та не підлягає задоволенню, з наступних підстав.

Судом першої інстанції встановлено та підтверджується матеріалами справи, що пунктом 1 Рішення Ради національної безпеки і оборони України від 26.11.2022 «Про забезпечення електронними комунікаційними», введеного в дію Указом Президента України від 26.11.2022 № 802/2022 «Про рішення Ради національної безпеки і оборони України від 26 листопада 2022 року «Про забезпечення електронними комунікаційними послугами в умовах воєнного стану»» (далі - Указ Президента № 802/2022) визначено постачальникам електронних комунікаційних мереж та/або послуг невідкладно, до 28 листопада 2022 року, забезпечити надання електронних комунікаційних послуг з дотриманням установлених показників якості для переліку об'єктів, визначених відповідним розпорядженням Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій, з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб.

На виконання вимог Указу Президента № 802/2022 Національним центром оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій видано розпорядження від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775, якими, зокрема, зобов'язано постачальників електронних комунікаційних мереж та/або послуг (у тому числі ТОВ «Лайфселл») невідкладно забезпечити надання електронних комунікаційних послуг згідно з відкоригованим переліком адрес/точок об'єктів з урахуванням встановленої пріоритетності на території областей України та міста Києва з дотриманням установлених показників якості та урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) та створення необхідного запасу паливно-мастильних матеріалів.

Згідно з пунктом 2 розпорядження Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій від 29.11.2022 № 696 постачальникам електронних

комунікаційних послуг необхідно було доповісти про виконання пункту 1 цього розпорядження до 10:00 02.12.2022 оперативному чергуванню НЦУ.

Листом від 07.07.2023 № 30/1/1-8416 Департамент контррозвідувального захисту інтересів держави у сфері національної безпеки Служби безпеки України звернувся до НКЕК з проханням здійснити заходи державного нагляду у сфері електронних комунікацій з метою перевірки виконання стану виконання розпорядження НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775, у тому числі ТОВ «Лайфселл» на території Рівненської області.

У період з 10.08.2023 по 23.08.2023 НКЕК на підставі Рішення «Про проведення позапланових перевірок» від 02.08.2023 № 304 було проведено позапланову перевірку ТОВ «Лайфселл» на підставі звернення Департаменту контррозвідувального захисту інтересів держави у сфері інформаційної безпеки СБУ від 07.07.2023 № 30/1/1-8416, за результатами якої складено акт перевірки від 23.08.2023 № 29/ЕК-1 (далі - Акт перевірки № 29/ЕК-1).

Предметом перевірки визначено здійснення перевірки додержання законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр з питань, що зазначені у зверненні Служби безпеки України № 30/1/1-8416, яке стало підставою для проведення вказаної перевірки.

Не погоджуючись з актом перевірки № 29/ЕК-1 листом № 3797 від 28.08.2023 Позивач надав зауваження, які Відповідачем долучено до акта перевірки № 29/ЕК-1.

На підставі акта перевірки № 29/ЕК-1 Відповідачем складено Припис про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 30.08.2023 № 8/29/ЕК, яким зобов'язано ТОВ «Лайфселл» до 19.09.2023 усунути порушення вимог пункту 14 частини третьої статті 18 Закону України «Про електронні комунікації», викладене в акті перевірки № 29/ЕК-1 та в строк до 29.09.2023 інформацію про усунення порушення надати у письмовій формі до НКЕК.

11.10.2023 Відповідачем прийнято рішення № 386 «Про проведення позапланових перевірок» (у тому числі ТОВ «Лайфселл») у період з 18.10.2023 по 30.10.2023, зокрема, з метою перевірки виконання Припису від 30.08.2023 № 8/29/ЕК.

За результатами вказаної перевірки складено акт перевірки № 41/ЕК-1, яким встановлено, що ТОВ «Лайфселл» не усунуто порушення вимог пункту 14 частини 3 статті 18 Закону України «Про електронні комунікації», а саме не виконано вимоги розпоряджень НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775, в частині забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл», які забезпечують надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг для визначених об'єктів у Рівненській області з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб для 217 адрес/ точок, чим не виконало вимоги Припису від 30.08.2023 № 8/29/ЕК, що є порушенням частини першої статті 14 Закону України «Про електронні комунікації».

Листом від 03.11.2023 № 4818д ТОВ «Лайфселл» надано зауваження на Акт позапланової перевірки від 30.10.2023 № 41/ЕК-1, що долучено до вказаного акта перевірки.

15.11.2023 Відповідачем прийнято рішення № 434 «Про винесення ТОВ «Лайфселл» розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Рівненській області» (далі - рішення № 434).

Розпорядженням від 15.11.2023 № 4/р зобов'язано ТОВ «Лайфселл» до 22.11.2023 усунути порушення вимог частини першої статті 14 Закону України «Про електронні комунікації», викладене в акті перевірки № 41/ЕК-1, а саме: виконати вимоги пункту 14 частини 3 статті 18

Закону України «Про електронні комунікації» шляхом виконання розпоряджень НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775 щодо забезпечення надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг згідно з відкоригованим переліком адрес/точок об'єктів з урахуванням встановленої пріоритетності та можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл», які забезпечують надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг для адрес (точок), зазначених у Приписі від 30.08.2023 № 8/29/ЕК у Рівненській області.

Листом від 22.11.2023 № 5089д ТОВ «Лайфселл» повідомило Відповідача про виконання вимог розпорядження № 4/р, зокрема надало відкориговані таблиці з інформацією про те, які саме базові станції забезпечують покриття визначених об'єктів у Рівненській області, уточнені номери генераторів, які були визначені згідно з балансовими довідками, інформацією отриманою від підприємців та результатами фактичного огляду базових станцій.

Листом від 27.11.2023 № 5168д ТОВ «Лайфселл» надано уточнюючу інформацію до листа від 22.11.2023 № 5089д.

У період з 07 по 20 грудня 2023 року НКЕК на підставі рішення від 29.11.2023 № 458 проведено позапланову перевірку ТОВ «Лайфселл», під час якої встановлено, що Позивачем не виконано вимогу розпорядження № 4/р в частині виконання вимог пункту 14 частини третьої статті 18 Закону України «Про електронні комунікації» шляхом виконання розпоряджень НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775 щодо забезпечення надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг згідно з відкоригованим переліком адрес/точок об'єктів з урахуванням встановленої пріоритетності та можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл», які забезпечують надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг для адрес (точок), зазначених у приписі № 8/29/ЕК у Рівненській області для 17 адрес (точок) з унікальними номерами локацій: Rivne_00036_1, Rivne_00039_1, Rivne_00059_1, Rivne_00060_1, Rivne_00215_2, Rivne_00240_2, Rivne_00251_2, Rivne_00265_2, Rivne_00308_2, Rivne_00319_2, Rivne_00323_2, Rivne_00344_2, Rivne_00345_2, Rivne_00374_2, Rivne_00408_2, Rivne_00415_2, Rivne_00416_2, що, як визначено перевіркою, є порушенням частини першої статті 14 Закону України «Про електронні комунікації».

За результатами перевірки складено акт перевірки від 20.12.2023 № 48/ЕК-2, яким зафіксовано факт невиконання ТОВ «Лайфселл» вимог розпорядження № 4/р.

Листом від 26.12.2023 № 06-7807/131, керуючись пунктом 1 частини другої статті 127 Закону України «Про електронні комунікації», Відповідачем повідомлено Позивача про намір щодо застосування до нього адміністративно-господарських санкцій за невиконання вимог розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 4/р, що вказано в акті перевірки № 48/ЕК-2.

10.01.2024 Відповідачем прийнято рішення № 12 «Про винесення розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр ТОВ «Лайфселл».

Розпорядженням Відповідача від 10.01.2024 № 1/р Позивача зобов'язано в строк до 17.01.2024 усунути порушення вимог частини першої статті 14 Закону України «Про електронні комунікації», викладене в акті перевірки № 48/ЕК-1, а саме, не виконано вимоги

розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 4/р щодо 17 адрес/точок у Рівненській області.

Листом від 17.01.2024 № 268д Позивачем повідомлено Відповідача про виконання вимог розпорядження № 1/р.

13.03.2024 Відповідачем прийнято Рішення № 127 «Про застосування адміністративно-господарських санкцій до ТОВ «Лайфселл», яким за невиконання розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 4/р, винесеного рішенням НКЕК від 15.11.2023 № 434, що зафіксовано в акті перевірки № 48/ЕК-1 та в акті перевірки № 48/ЕК-2, до Позивача застосовано адміністративно-господарські санкції у вигляді штрафу у розмірі 0,1 відсотка доходу, отриманого за надання відповідних електронних комунікаційних послуг за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф, що складає 10 450 511,70 грн.

Вважаючи вказані Рішення та Розпорядження протиправними, Позивач звернувся до адміністративного суду з даним адміністративним позовом.

Відмовляючи у задоволенні адміністративного позову суд першої інстанції виходив з того, що обґрунтованими є висновки Відповідача про невиконання Позивачем розпоряджень Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій (далі - НЦУ) № 696 та № 775 щодо незабезпечення джерелами безперервного електроживлення базових станцій мобільного зв'язку Товариством для надання електронних комунікаційних послуг у Рівненській області з урахуванням можливої відсутності електроживлення на об'єктах щонайменше протягом трьох діб для 17 адрес (точок) на території Рівненської області, що і стало підставою для притягнення Позивача до відповідальності.

Таким чином, правомірними та такими, що не підлягають скасуванню, є оскаржувані Рішення та Розпорядження Відповідача.

Колегія суддів погоджується з таким висновком суду першої інстанції та вважає його обґрунтованим з огляду на наступне.

Відповідно до частини 2 статті 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Згідно з частиною 3 статті 106 Конституції України Президент України на основі та на виконання Конституції і законів України видає укази і розпорядження, які є обов'язковими до виконання на території України.

Частинами 1, 2, 6, 7 статті 107 Конституції України передбачено, що Рада національної безпеки і оборони України координує і контролює діяльність органів виконавчої влади у сфері національної безпеки і оборони.

Головою Ради національної безпеки і оборони України є Президент України.

Рішення Ради національної безпеки і оборони України вводяться в дію указами Президента України.

Компетенція та функції Ради національної безпеки і оборони України визначаються законом.

Правові засади організації та діяльності Ради національної безпеки і оборони України, її склад, структуру, компетенцію і функції визначено Законом України від 05 березня 1998 року № 183/98-ВР (далі - Закон № 183/98-ВР).

Відповідно до статті 3 Закону № 183/98-ВР функціями Ради національної безпеки і оборони України є:

- 1) внесення пропозицій Президентові України щодо реалізації засад внутрішньої і зовнішньої політики у сфері національної безпеки і оборони;
- 2) координація та здійснення контролю за діяльністю органів виконавчої влади у сфері національної безпеки і оборони у мирний час;
- 3) координація та здійснення контролю за діяльністю органів виконавчої влади у сфері національної безпеки і оборони в умовах воєнного або надзвичайного стану та при виникненні кризових ситуацій, що загрожують національній безпеці України.

Правовий статус Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку, її завдання, функції, повноваження та порядок їх здійснення визначено Законом України «Про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку» від 16 грудня 2021 року № 1971-ІХ (далі - Закон № 1971-ІХ).

Згідно з ч. 1 ст. 1 Закону № 1971-ІХ Національна комісія, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку (далі - регуляторний орган), є центральним органом виконавчої влади із спеціальним статусом, який утворюється Кабінетом Міністрів України.

Відповідно до частини 1 статті 2 Закону № 1971-ІХ регуляторний орган здійснює державне регулювання, а також державний нагляд (контроль) щодо виявлення та запобігання порушенням вимог законодавства суб'єктами господарювання та забезпечення інтересів суспільства у сферах:

- 1) електронних комунікацій;
- 2) радіочастотного спектра;
- 3) надання послуг поштового зв'язку.

Згідно з частинами 1, 3 статті 4 Закону № 1971-ІХ регуляторний орган здійснює державне регулювання, державний нагляд (контроль) з метою досягнення балансу інтересів користувачів, держави, суб'єктів господарювання що провадять діяльність у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку, забезпечення безпеки електронних комунікацій розвитку конкуренції, інтеграції ринків України у зазначених сферах до ринків Європейського Союзу.

Регуляторний орган здійснює виконання своїх функцій шляхом:

- 1) нормативно-правового регулювання відповідно до повноважень, наданих законом;
- 2) ліцензування, надання дозволів, передбачених Законом України "Про електронні комунікації" та іншими законами України;

- 3) регулювання цін (тарифів) на послуги у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та послуги поштового зв'язку у випадках та в порядку, встановлених законом;
- 4) надання офіційних узагальнених роз'яснень та індивідуальних консультацій у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку. Узагальнені роз'яснення оприлюднюються на офіційному веб-сайті регуляторного органу. Індивідуальні консультації надаються (надсилаються) протягом 30 календарних днів після отримання запиту постачальника послуг;
- 5) забезпечення здійснення радіочастотного моніторингу, моніторингу якості електронних комунікаційних послуг, послуг поштового зв'язку, моніторингу рівня тарифів (цін) на універсальні послуги та їх доступності споживачам;
- 6) проведення позапланових перевірок, а також аналізу регуляторної звітності, поданої постачальниками електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувачами радіочастотного спектра;
- 7) проведення планових та позапланових перевірок операторів поштового зв'язку щодо дотримання законодавства у сфері надання послуг поштового зв'язку;
- 8) виконання та застосування заходів, передбачених законами України «Про електронні комунікації», «Про поштовий зв'язок», «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку електронних комунікаційних мереж», «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності» та іншими законодавчими актами, що регулюють відносини у відповідних сферах.

Пунктом 7 ч. 5 ст. 4 Закону № 1971-IX передбачено, що для виконання своїх повноважень, передбачених законом, регуляторний орган та уповноважені посадові особи апарату регуляторного органу можуть залучати для проведення випробувань та інших технічних процедур під час позапланових перевірок технічні засоби та персонал державного підприємства, що належить до сфери управління регуляторного органу.

Правові та організаційні основи державної політики у сферах електронних комунікацій та радіочастотного спектра, а також права, обов'язки та відповідальність фізичних і юридичних осіб, які беруть участь у відповідній діяльності або користуються електронними комунікаційними послугами визначено Законом України «Про електронні комунікації» від 16 грудня 2020 року № 1089-IX (далі - Закон № 1089-IX).

Відповідно до частин 1, 2, 4, 5, 7, 10 статті 10 Закону № 1089-IX регуляторний орган здійснює державний нагляд (контроль) за додержанням законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр постачальниками електронних комунікаційних мереж та/або послуг, загальними користувачами радіочастотного спектра, а також особами, що здійснюють постачання електронних комунікаційних мереж та/або послуг без подання повідомлення про початок такої діяльності та/або користування радіочастотним спектром без отримання ліцензії та/або без визначеного законодавством присвоєння радіочастоти.

Державний нагляд (контроль) за додержанням законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр здійснюється регуляторним органом двома способами:

- 1) проведення позапланових перевірок;
- 2) аналіз поданої постачальниками електронних комунікаційних мереж та послуг, користувачами радіочастотного спектра регуляторної звітності.

Під час проведення позапланової перевірки у випадках і порядку, визначених регуляторним органом, проводяться випробування шляхом вимірювання та/або спостереження щодо відповідності передбачених законодавством параметрів електронних комунікаційних мереж та якості електронних комунікаційних послуг порядку маршрутизації трафіку послуг міжособистісних електронних комунікацій з використанням нумерації, а також для розрахунку показників якості електронних комунікаційних послуг. Для проведення випробувань та інших технічних процедур під час позапланових перевірок регуляторний орган за необхідності залучає технічні засоби та персонал державного підприємства, що належить до сфери його управління.

Позапланова перевірка проводиться за рішенням регуляторного органу щодо питань, зазначених у цьому рішенні, та згідно з оформленим посвідченням на проведення перевірки. У рішенні про проведення перевірки зазначаються підстава, предмет перевірки, строк проведення перевірки, найменування постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувача радіочастотного спектра, стосовно якого буде здійснено перевірку.

Строк проведення позапланового заходу державного нагляду (контролю) не може перевищувати десяти робочих днів.

Пунктом 1 частини 8 статті 10 Закону № 1089-IX визначено, що рішення регуляторного органу про проведення позапланової перевірки має прийматися виключно в таких випадках, зокрема, у разі надходження до регуляторного органу обґрунтованого звернення з додаванням підтверджуючих документів чи їх копій (за наявності) від:

- кінцевого користувача електронних комунікаційних послуг, користувачів радіочастотного спектра, постачальників електронних комунікаційних мереж та/або послуг про порушення прав чи законних інтересів, передбачених законодавством про електронні комунікації та/або радіочастотний спектр (крім питань, що належать до питань позасудового врегулювання спорів між постачальниками електронних комунікаційних мереж та/або послуг, передбачених цим Законом);

- державних органів спеціального призначення з правоохоронними функціями, правоохоронних органів (відповідно до їх компетенції) про порушення законодавства про електронні комунікації та/або радіочастотний спектр та надання послуг поштового зв'язку.

У передбачених цим пунктом випадках позапланова перевірка здійснюється з питань, зазначених у зверненні;

- Національної ради України з питань телебачення і радіомовлення, інших державних органів, юридичних чи фізичних осіб - про порушення вимог, передбачених статтями 115-1 і 115-2 цього Закону;

- Національного банку України щодо ненадання постачальниками електронних комунікаційних мереж та/або послуг запитуваної Національним банком України інформації, необхідної для контролю за дотриманням обмежень щодо віднесення операцій до обмежених платіжних послуг.

Згідно з пунктом 9 частини 1 статті 12 Закону № 1089-IX суб'єкт господарювання, що здійснює діяльність у сфері електронних комунікацій та/або радіочастотного спектра, користувач радіочастотного спектра під час здійснення заходів державного нагляду (контролю) має право, зокрема, оскаржувати в установленому законом порядку неправомірні дії регуляторного органу та його посадових осіб.

Відповідно до частин 1, 2 статті 15 Закону № 1089-IX постачальники електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувачі радіочастотного спектра, стосовно яких здійснюються заходи державного нагляду (контролю), мають право звернутися до регуляторного органу із скаргою на незаконні дії його посадових осіб при здійсненні державного нагляду (контролю). Така скарга може бути подана під час здійснення заходів державного нагляду (контролю) або в строк, що не перевищує десяти робочих днів після їх завершення. Подання скарги не зупиняє здійснення заходів державного нагляду (контролю) чи заходів з усунення порушень, що оскаржуються.

Постачальники електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувачі радіочастотного спектра, стосовно яких здійснюються заходи державного нагляду (контролю), мають право оскаржити результати заходів державного нагляду (контролю) та прийняті відповідно до них рішення в судовому порядку.

У разі оскарження в судовому порядку припису уповноваженої посадової особи регуляторного органу чи розпорядження регуляторного органу перевірка виконання вимог такого припису або розпорядження не може проводитися до дати набрання законної сили судовим рішенням з цього питання.

Згідно з частинами 1, 2, 6, 7, 8 статті 13 Закону № 1089-IX для здійснення позапланової перевірки регуляторний орган приймає рішення, що має містити інформацію відповідно до частини сьомої статті 10 цього Закону.

На підставі рішення оформлюється посвідчення на проведення позапланової перевірки, яке підписується уповноваженою регуляторним органом посадовою особою із зазначенням прізвища, імені та по батькові (за наявності) і засвідчується печаткою (за наявності).

За результатами проведення позапланової перевірки уповноважена посадова особа регуляторного органу складає акт за формою, затвердженою регуляторним органом.

Уповноважена посадова особа регуляторного органу зазначає в акті стан виконання вимог законодавства постачальником електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувачем радіочастотного спектра), а в разі невиконання - детальний опис виявленого порушення з посиланням на відповідну вимогу законодавства.

В останній день перевірки два примірники акта підписуються посадовими особами регуляторного органу, які здійснювали захід, та постачальником електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувачем радіочастотного спектра) або уповноваженою ним особою, якщо інше не встановлено законом.

Якщо постачальник електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувач радіочастотного спектра) не погоджується з актом, він підписує акт із зауваженнями, які є невід'ємною частиною акта перевірки. Зауваження можуть бути подані не пізніше трьох робочих днів з моменту підписання акта.

У разі відмови постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувача радіочастотного спектра) підписати акт уповноважена посадова особа регуляторного органу вносить до такого акта відповідний запис.

Один примірник акта видається постачальнику електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувачу радіочастотного спектра), який перевірявся, інший зберігається в регуляторного органу.

З метою вжиття заходів щодо усунення виявлених під час проведення позапланової перевірки порушень вимог законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр на підставі акта перевірки складається припис або розпорядження про усунення виявлених порушень за формою, затвердженою регуляторним органом. Посадова особа регуляторного органу має прийняти рішення про винесення припису про усунення виявлених порушень протягом 15 робочих днів з дня складення акта перевірки.

Відповідно до частин 9, 10 статті 13 Закону № 1089-IX припис - обов'язкова для виконання у визначені строки письмова вимога уповноваженої посадової особи регуляторного органу постачальнику електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувачу радіочастотного спектра щодо усунення порушень вимог законодавства. Припис не передбачає застосування адміністративно-господарських санкцій щодо суб'єкта господарювання. Припис видається та підписується посадовою особою органу державного нагляду (контролю), яка проводила перевірку. Припис уповноваженої посадової особи регуляторного органу про усунення порушень складається у двох примірниках: один примірник не пізніше трьох робочих днів з дня складення припису надається постачальнику електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувачу радіочастотного спектра) чи уповноваженій ним особі для виконання, а другий примірник залишається в регуляторного органу.

У разі відмови постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувача радіочастотного спектра) або уповноваженої ним особи від отримання припису щодо усунення порушень вимог законодавства він направляється рекомендованим листом, а на копії припису, який залишається в органі державного нагляду (контролю), проставляються відповідний вихідний номер і дата направлення.

Розпорядження регуляторного органу - обов'язкове для виконання письмове рішення регуляторного органу про усунення виявлених порушень у визначені строки. Розпорядження підписується головою регуляторного органу.

Розпорядження може передбачати застосування до суб'єкта господарювання санкцій, передбачених законом. Розпорядження регуляторного органу про усунення порушень складається у двох примірниках: один примірник не пізніше п'яти робочих днів з дня прийняття рішення про його винесення направляється рекомендованим листом постачальнику електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувачу радіочастотного спектра) для виконання, а другий примірник залишається в регуляторного органу.

Згідно з пунктом 14 частини 3 статті 18 Закону № 1089-IX постачальники електронних комунікаційних мереж та/або послуг зобов'язані дотримуватися таких умов загальної авторизації, зокрема, виконувати розпорядження Національного центру оперативно-технічного управління електронними комунікаційними мережами України в умовах надзвичайного або воєнного стану, крім електронних комунікаційних мереж, що використовуються для мовлення відповідно до Закону України "Про медіа", рішення щодо яких приймаються Національною радою України з питань телебачення і радіомовлення.

Як вбачається з матеріалів справи та встановлено судом першої інстанції, листом Відповідача від 30.12.2022 № 06-30/101 дск повідомлено Позивача про перелік адрес/точок об'єктів, які потребують забезпечення надання електронних комунікаційних послуг з урахуванням встановленої пріоритетності на території областей України та міста Києва з дотриманням установлених показників якості та урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб відповідно до розпоряджень Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій № 696, № 775 (зокрема на території Рівненської області - 461 локація).

Зазначені Розпорядження Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій були видані на підставі Рішення Ради національної безпеки і оборони України від 26 листопада 2022 року «Про забезпечення електронними комунікаційними послугами в умовах воєнного стану», введеного в дію Указом Президента України від 26 листопада 2022 року № 802, яким було зобов'язано постачальникам електронних комунікаційних мереж та/або послуг невідкладно, до 28 листопада 2022 року, забезпечити надання електронних комунікаційних послуг з дотриманням установлених показників якості для переліку об'єктів, визначених відповідним розпорядженням Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій, з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб.

Так, у період з 10.08.2023 по 23.08.2023 уповноваженими посадовими особами Відповідача на підставі Рішення «Про проведення позапланових перевірок» від 02.08.2023 № 304 (далі - Рішення № 304) було проведено позапланову перевірку Позивача на підставі звернення Департаменту контррозвідувального захисту інтересів держави у сфері інформаційної безпеки Служби безпеки України від 07.07.2023 № 30/1/1-8416 (далі - звернення СБУ № 30/1/1-8416), за результатами якої складено акт перевірки від 23.08.2023 № 29/ЕК-1 (далі - акт перевірки № 29/ЕК-1).

Рішенням № 304 визначено, що для проведення радіочастотного моніторингу під час позапланових перевірок, за визначеними Департаментом державного нагляду адресами, залучити технічні засоби та персонал державного підприємства «Український державний центр радіочастот».

Підставою для проведення Відповідачем перевірки слугувало здійснення перевірки виконання вимог Розпоряджень Національного центру оперативно-технічного управління мережами телекомунікацій в умовах воєнного стану від 29.11.2022 № 696 «Щодо забезпечення сталості функціонування електронних комунікаційних мереж в умовах воєнного стану», від 27.12.2022 № 775 «Щодо виконання заходів, визначених Указом Президента України від 26.11.2022 № 802/2022».

Під час проведення перевірки вивчалася інформація Позивача, надана листами від 14.08.2023 № 3569д, від 15.08.2023 № 3617д, 18.08.2023 № 3617д на запит уповноважених посадових осіб Відповідача.

Також, у період з 15.08.2023 до 18.08.2023 з 09:00 до 17:00 Позивач забезпечив доступ уповноважених посадових осіб Відповідача до базових станцій ТОВ «Лайфселл» на території м. Рівне та Рівненської області та елементів електронної комунікаційної мережі ТОВ «Лайфселл», що задіяні для забезпечення роботи базових станцій.

Під час перевірки встановлено, що загальна кількість базових станцій ТОВ «Лайфселл» у Рівненській області - 165; кількість базових станцій ТОВ «Лайфселл» у Рівненській області, які задіяні для забезпечення надання послуг в точках/локаціях - 10; кількість стаціонарних генераторів, які належать ТОВ «Лайфселл» - 3; кількість мобільних генераторів ТОВ «Лайфселл» - 1 (знаходиться та забезпечує безперебійну роботу базової станції у Львівській області); кількість мобільних генераторів субпідрядних організацій - 3.

Згідно з наданою Позивачем під час перевірки інформацією, останнім для забезпечення визначених з переліку 255 адрес/точок у Рівненській області було задіяно 10 базових станцій, які були забезпечені 7 генераторами (7 арк. акта перевірки від 23.08.2023 № 29/ЕК-1). Враховуючи, що у переліку НЦУ, доведеного до Позивача листом НКЕК від 30.12.2022 № 06-30/101 дск, на території Рівненської області необхідно було забезпечити надання електронних комунікаційних послуг для 461 адреси/точки з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом використання

джерел безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) та створення необхідного запасу паливно-мастильних матеріалів, на момент перевірки, Позивач не вжив заходів для надання електронних комунікаційних послуг для 206 об'єктів (точок) у Рівненській області з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб з наступними номерами об'єктів : Rivne_00003, Rivne_00006, Rivne_00008, Rivne_00014, Rivne_00009, Rivne_00016, Rivne_00011, Rivne_00013, Rivne_00017, Rivne_00024, Rivne_00020, Rivne_00023, Rivne_00025, Rivne_00031, Rivne_00026, Rivne_00029, Rivne_00030, Rivne_00032, Rivne_00042, Rivne_00043, Rivne_00033, Rivne_00035, Rivne_00040, Rivne_00044, Rivne_00047, Rivne_00048, Rivne_00045, Rivne_00046, Rivne_00049, Rivne_00059, Rivne_00061, Rivne_00052, Rivne_00053, Rivne_00065, Rivne_00062, Rivne_00063, Rivne_00064, Rivne_00066, Rivne_00075, Rivne_00068, Rivne_00069, Rivne_00072, Rivne_00077, Rivne_00078, Rivne_00082, Rivne_00084, Rivne_00085, Rivne_00086, Rivne_00096, Rivne_00097, Rivne_00108, Rivne_00109, Rivne_00111, Rivne_00113, Rivne_00117, Rivne_00127, Rivne_00128, Rivne_00131, Rivne_00136, Rivne_00137, Rivne_00147, Rivne_00148, Rivne_00151, Rivne_00153, Rivne_00154, Rivne_00157, Rivne_00161, Rivne_00163, Rivne_00164, Rivne_00170, Rivne_00172, Rivne_00174, Rivne_00175, Rivne_00176, Rivne_00177, Rivne_00178, Rivne_00180, Rivne_00183, Rivne_00185, Rivne_00186, Rivne_00188, Rivne_00189, Rivne_00187, Rivne_00195, Rivne_00200, Rivne_00201, Rivne_00202, Rivne_00204, Rivne_00208, Rivne_00211, Rivne_00212, Rivne_00216, Rivne_00218, Rivne_00219, Rivne_00220, Rivne_00223, Rivne_00224, Rivne_00227, Rivne_00234, Rivne_00237, Rivne_00240, Rivne_00241, Rivne_00243, Rivne_00244, Rivne_00245, Rivne_00247, Rivne_00248, Rivne_00252, Rivne_00253, Rivne_00254, Rivne_00255, Rivne_00257, Rivne_00258, Rivne_00259, Rivne_00261, Rivne_00262, Rivne_00263, Rivne_00266, Rivne_00273, Rivne_00274, Rivne_00267, Rivne_00269, Rivne_00270, Rivne_00276, Rivne_00277, Rivne_00278, Rivne_00281, Rivne_00284, Rivne_00286, Rivne_00287, Rivne_00288, Rivne_00289, Rivne_00291, Rivne_00292, Rivne_00293, Rivne_00295, Rivne_00296, Rivne_00297, Rivne_00301, Rivne_00305, Rivne_00306, Rivne_00308, Rivne_00310, Rivne_00311, Rivne_00312, Rivne_00314, Rivne_00315, Rivne_00316, Rivne_00318, Rivne_00320, Rivne_00323, Rivne_00324, Rivne_00326, Rivne_00327, Rivne_00328, Rivne_00329, Rivne_00330, Rivne_00344, Rivne_00331, Rivne_00332, Rivne_00337, Rivne_00338, Rivne_00346, Rivne_00347, Rivne_00348, Rivne_00349, Rivne_00350, Rivne_00374, Rivne_00351, Rivne_00352, Rivne_00353, Rivne_00359, Rivne_00375, Rivne_00376, Rivne_00380, Rivne_00382, Rivne_00388, Rivne_00389, Rivne_00390, Rivne_00393, Rivne_00391, Rivne_00392, Rivne_00394, Rivne_00396, Rivne_00400, Rivne_00401, Rivne_00402, Rivne_00407, Rivne_00418, Rivne_00408, Rivne_00409, Rivne_00410, Rivne_00419, Rivne_00426, Rivne_00427, Rivne_00432, Rivne_00433, Rivne_00434, Rivne_00435, Rivne_00436, Rivne_00437, Rivne_00444, Rivne_00445, Rivne_00447, Rivne_00459, Rivne_00460.

Також, Позивач не забезпечив надання електронних комунікаційних послуг на території Рівненської області з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб для 33 адрес/точок (об'єктів), відповідно до переліку адрес, направлено листом НКЕК 30.12.2022 № 06-30/101дск (додаток від 29.12.2022 № 10-12/101 дск, прим. № 3) з наступними унікальними номерами об'єктів: Rivne_00010, Rivne_00036, Rivne_00039, Rivne_00054, Rivne_00060, Rivne_00071, Rivne_00057, Rivne_00088, Rivne_00124, Rivne_00194, Rivne_00197, Rivne_00190, Rivne_00215, Rivne_00222, Rivne_00251, Rivne_00265, Rivne_00275, Rivne_00246, Rivne_00290, Rivne_00294, Rivne_00307, Rivne_00319, Rivne_00334, Rivne_00342, Rivne_00345, Rivne_00405, Rivne_00406, Rivne_00415, Rivne_00416, Rivne_00438, Rivne_00448, Rivne_00454, Rivne_00455, чим не виконало розпорядження Національного центру оперативного-технічного управління мережами телекомунікацій в умовах воєнного стану від 29.11.2022 № 696 «Щодо забезпечення сталості функціонування електронних комунікаційних мереж в умовах воєнного стану», від 27.12.2022 № 775 «Щодо виконання заходів, визначених Указом Президента

України від 26.11.2022 № 802/2022», що є порушенням пункту 14 частини третьої статті 18 Закону України «Про електронні комунікації».

Відповідно до пункту 8 частини 1 статті 23 № 1089-IX суб'єкт господарювання, що здійснює діяльність у сфері електронних комунікацій та/або радіочастотного спектра, користувач радіочастотного спектра під час здійснення заходів державного нагляду (контролю) має право надавати регуляторному органу в письмовій формі свої пояснення, зауваження або заперечення до акта.

Згідно з абзацами 1, 2 частини 7 статті 13 Закону № 1089-IX уповноважена посадова особа регуляторного органу зазначає в акті стан виконання вимог законодавства постачальником електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувачем радіочастотного спектра), а в разі невиконання - детальний опис виявленого порушення з посиланням на відповідну вимогу законодавства.

Якщо постачальник електронних комунікаційних мереж та/або послуг (користувач радіочастотного спектра) не погоджується з актом, він підписує акт із зауваженнями, які є невід'ємною частиною акта перевірки. Зауваження можуть бути подані не пізніше трьох робочих днів з моменту підписання акта.

Так, не погоджуючись з актом перевірки № 29/ЕК-1, листом від 28.08.2023 № 3797д Позивач надав зауваження, які Відповідачем долучено до акта перевірки від 23.08.2023 № 29/ЕК-1.

Частиною 8 статті 13 Закону № 1089-IX передбачено, що з метою вжиття заходів щодо усунення виявлених під час проведення позапланової перевірки порушень вимог законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр на підставі акта перевірки складається припис або розпорядження про усунення виявлених порушень за формою, затвердженою регуляторним органом. Посадова особа регуляторного органу має прийняти рішення про винесення припису про усунення виявлених порушень протягом 15 робочих днів з дня складення акта перевірки.

Як вбачається з матеріалів справи, на підставі акта перевірки № 29/ЕК-1 уповноваженою посадовою особою Відповідача було складено Припис про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 30.08.2023 № 8/29/ЕК (далі - Припис № 8/29/ЕК), яким зобов'язано Позивача по 18.09.2023 включно усунути порушення вимог пункту 14 частини третьої статті 18 Закону України «Про електронні комунікації», викладені в акті перевірки № 29/ЕК-1, та в строк до 29.09.2023 інформацію про усунення порушення надати у письмовій формі до Відповідача.

Позивачем в апеляційній скарзі зазначено, що Відповідачем не зазначено, яких конкретних заходів необхідно вжити для усунення виявлених порушень.

Проте, колегія суддів звертає увагу, що листом від 15.09.2023 № 4110д Позивач звернувся до Відповідача з проханням продовжити строк усунення порушень, зазначених у Приписі № 8/29/ЕК, чим фактично підтвердив зрозумілість встановлених перевіркою порушень.

Зокрема, у вказаному листі Позивач зазначив про:

- здійснення перерахунку зон покриття та надання сервісів від існуючих базових станцій ТОВ «Лайфселл» для покриття всіх 461 адрес/точок;
- проведення підключення трьох партнерських генераторів;

- запланування встановлення стаціонарних генераторів потужністю 16 кВт, що дозволить додатково покрити 32 з 461 адреси/точки;

- запланування здійснення поставки додаткових дизельних генераторів Wirman WM-12 у кількості 50 штук тощо.

Також, листом від 29.09.2023 № 4302д Позивач повідомив Відповідача про стан виконання вимог Припису № 8/29/ЕК та надав матеріали про :

- перерахунок зон покриття та надання сервісів від існуючих базових станцій ТОВ «Лайфселл» для покриття 239 адрес (точок) з метою оптимізації використання альтернативних джерел живлення на випадок відключення зовнішнього електропостачання. У результаті, для покриття 239 адреси (точки) задіяно 53 базові станції ТОВ «Лайфселл» у Рівненській області та 1-ну базову станцію у Львівській області без використання мереж інших операторів;

- задіяння 3 партнерських генераторів, які дозволяють охопити 90 з 239 точок/адрес;

- придбання 50 дизельних генераторів Wirman WM-12 згідно з 2-ма замовленнями на 19 та 31 штук, що підтверджується Договором від 13 вересня 2023 року № AMN23USU754 між ТОВ «Лайфселл» та Товариством з обмеженою відповідальністю "Бі.Джі Сервіс" та замовленнями на придбання № 4530098692 та № 4530098695 від 14.09.2023 року.

Наведене свідчить про зрозумілість та обґрунтованість для Позивача порушень встановлених під час перевірки.

Таким чином, колегія суддів погоджується з висновком суду першої інстанції про недоведеність доводів Позивача стосовно відсутності детального опису дій, що потребували виконання, для усунення порушень, встановлених актом перевірки від 23.08.2023 № 29/ЕК-1.

Щодо обґрунтованості прийняття Відповідачем Рішення від 15.11.2023 № 434, Розпорядження від 15.11.2023 № 4/р, колегія суддів зазначає наступне.

Відповідно до частини 1 статті 13 Закону № 1089-ІХ для здійснення позапланової перевірки регуляторний орган приймає рішення, що має містити інформацію відповідно до частини сьомої статті 10 цього Закону.

Частиною 7 статті 10 Закону № 1089-ІХ передбачено, що позапланова перевірка проводиться за рішенням регуляторного органу щодо питань, зазначених у цьому рішенні, та згідно з оформленим посвідченням на проведення перевірки. У рішенні про проведення перевірки зазначаються підстава, предмет перевірки, строк проведення перевірки, найменування постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувача радіочастотного спектра, стосовно якого буде здійснено перевірку.

Відповідно до пункту 1 частини 8 статті 10 № 1089-ІХ рішення регуляторного органу про проведення позапланової перевірки має прийматися виключно в таких випадках, зокрема, з метою перевірки виконання приписів або розпоряджень про усунення виявлених порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр.

Частиною 1 статті 14 Закону № 1089-ІХ передбачено, що постачальник електронних комунікаційних мереж та/або послуг, користувач радіочастотного спектра, який одержав припис уповноваженої посадової особи регуляторного органу, розпорядження регуляторного органу про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та/або радіочастотний спектр, зобов'язаний у встановлений приписом чи розпорядженням строк

усунути порушення та подати регуляторному органу інформацію у письмовій формі про їх усунення.

Строк усунення виявлених порушень зазначається у приписі відповідно до граничних строків усунення певних типів порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр, встановлених регуляторним органом.

У разі документально підтвердженої неможливості усунення порушень протягом зазначеного в приписі строку на підставі звернення суб'єкта господарювання регуляторний орган приймає рішення про продовження такого строку, але не більше ніж на 60 робочих днів.

Як вбачається з матеріалів справи, Відповідачем прийнято рішення від 11.10.2023 № 386 «Про проведення позапланових перевірок» (у тому числі ТОВ «Лайфселл») у період з 18.10.2023 по 30.10.2023, зокрема, з метою перевірки виконання Припису від 30.08.2023 № 8/29/ЕК.

Згідно з актом перевірки від 30.11.2023 № 41/ЕК-1 (далі - акт перевірки № 41/ЕК-1) предметом вказаної перевірки визначено здійснення перевірки виконання приписів про усунення виявлених порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Київській, Львівській, Одеській та Рівненській областях.

Підставою зазначеної перевірки також вказано проведення перевірки виконання приписів про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 24.07.2023 № 4/11/ЕК, від 14.08.2023 № 7/21/ЕК, від 30.08.2023 № 8/29/ЕК.

За результатами вказаної перевірки складено акт перевірки № 41/ЕК-1, яким встановлено, зокрема, що:

- на базовій станції з ідентифікатором RV9014 перевіркою встановлено відсутність дизель-генератора, що не забезпечує виконання вимог припису від 30.08.2023 № 8/29/ЕК для 5 адрес (точок) згідно з переліком адрес, указаних у приписі;

- дизель-генератори WIRMAN WM12000SE3 стаціонарно встановлені в уніфікованих боксах, виготовлених з профільної труби, поблизу обладнання базових станцій, але не підключені до базових станцій, що не забезпечує виконання вимог припису від 30.08.2023 № 8/29/ЕК для 203 адрес (точок) згідно з переліком адрес, указаних у приписі (17 арк. акта перевірки № 41/ЕК-1).

Також як вбачається з акта перевірки № 41/ЕК-1, на базовій станції з ідентифікатором RV9014 відсутній електрогенератор для надання електронних комунікаційних послуг у випадку відсутності електроживлення для 5 адрес (точок) згідно з переліком адрес, вказаних у приписі, а саме: Rivne_00033_1, Rivne_00212_2, Rivne_00215_2, Rivne_00316_2, Rivne_00319_2.

Крім того, перевіркою встановлено, що з 25 базових станцій ТОВ «Лайфселл», які були оглянуті уповноваженою посадовою особою Відповідача, тільки на двох базових станціях повністю змонтовано та підключено стаціонарні електрогенератори.

Уповноважені посадові особи Відповідача дійшли висновку, що стаціонарні генератори WIRMAN WM12000SE3, які було закуплено ТОВ «Лайфселл» на виконання припису є в наявності, але не змонтовані для надання живлення у випадку відсутності електроенергії (18 арк. акту перевірки № 41/ЕК-1).

Крім того, за результатами проведеного УДЦР радіочастотного моніторингу базових станцій мобільного зв'язку мережі ТОВ «Лайфселл» за адресами 40 об'єктів у Рівненській області

виявлено ненадання електронних комунікаційних послуг на 15 об'єктах, базовими станціями, які ТОВ «Лайфселл» визначив для покриття цих локацій (19-22 арк. акта перевірки від 30.10.2023 № 41/ЕК-1).

Таким чином, актом перевірки від 30.10.2023 № 41/ЕК-1 встановлено, що Позивачем не усунуто порушення вимог пункту 14 частини 3 статті 18 Закону України «Про електронні комунікації», а саме не виконано вимоги розпоряджень від 29.11.2022 № 696, від 27.12.2022 № 775, в частині забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл», які забезпечують надання Товариством електронних комунікаційних послуг для визначених об'єктів у Рівненській області з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб для 217 адрес/точок, чим не виконало вимоги Припису від 30.08.2023 № 8/29/ЕК, що є порушенням частини першої статті 14 Закону України «Про електронні комунікації».

Листом від 03.11.2023 № 4818д Позивачем надано зауваження на Акт позапланової перевірки від 30.10.2023 № 41/ЕК-1.

15.11.2023 Відповідачем прийнято рішення № 434 «Про винесення ТОВ «Лайфселл» розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Рівненській області» (далі - рішення № 434), яким вирішено: винести ТОВ «Лайфселл» розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Рівненській області; Департаменту державного нагляду у встановленому порядку надіслати ТОВ «Лайфселл» розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр для виконання.

На підставі вищевикладеного, Відповідачем прийнято Розпорядження від 15.11.2023 № 4/р, яким зобов'язано Позивача протягом семи днів, а саме до 22.11.2023 усунути порушення вимог частини 1 статті 14 Закону України «Про електронні комунікації», викладене в акті перевірки від 30.10.2023 № 41/ЕК-1, а саме: виконати вимоги пункту 14 частини 3 статті 18 Закону України «Про електронні комунікації» шляхом виконання розпоряджень НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775 щодо забезпечення надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг згідно з відкоригованим переліком адрес/точок об'єктів з урахуванням встановленої пріоритетності та можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл», які забезпечують надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг для адрес (точок), зазначених у Приписі від 30.08.2023 № 8/29/ЕК у Рівненській області.

Позивачем в апеляційній скарзі також наголошено, що йому не зрозуміло, які саме дії необхідно здійснити для усунення порушень, викладених у розпорядженні КЕК від 15.11.2023 № 4/р.

Проте, колегія суддів звертає увагу, що листом від 22.11.2023 № 5089д Позивачем повідомлено Відповідача про виконання вимог розпорядження № 4/р, зокрема надано відкориговані таблиці з інформацією про те, які саме базові станції забезпечують покриття визначених об'єктів у Рівненській області, уточнені номери генераторів, які були визначені згідно з балансовими довідками, інформацію отриману від підрядників та результати фактичного огляду базових станцій.

Також, листом від 27.11.2023 № 5168д Позивачем надано уточнюючу інформацію до листа від 22.11.2023 № 5089д.

Таким чином суд першої інстанції дійшов обґрунтованого висновку, що Позивачу було зрозуміло, які саме дії необхідно здійснити для усунення порушень, викладених у розпорядженні КЕК від 15.11.2023 № 4/р, оскільки після отримання розпорядження від 15.11.2023 № 4/р останнім було надано Відповідачу відкориговані таблиці за формами 1, 2 згідно додатку до запиту по Рівненській області, в тому числі уточнені номери генераторів, які були визначені згідно з балансовими довідками, інформацією отриманою від підрядників та результатами фактичного огляду базових станцій, з чим погоджується і колегія суддів.

На підставі вищевикладеного, колегія суддів погоджується з висновком суд першої інстанції, що Відповідачем доведено правомірність прийняття Рішення від 15.11.2023 № 434 та Розпорядження від 15.11.2023 № 4/р.

Щодо обґрунтованості прийняття Відповідачем Рішення від 10.01.2024 № 12 та Розпорядження від 10.01.2024 № 1/р, колегією суддів встановлено наступне.

У період з 07 по 20 грудня 2023 року уповноваженими посадовими особами Відповідача на підставі рішення від 29.11.2023 № 458 (далі - Рішення № 458) проведено позапланову перевірку Позивача, під час якої встановлено, що останнім не виконано вимогу розпорядження № 4/р в частині виконання вимог пункту 14 частини третьої статті 18 Закону України «Про електронні комунікації» шляхом виконання розпоряджень НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775 щодо забезпечення надання Товариством електронних комунікаційних послуг згідно з відкоригованим переліком адрес/точок об'єктів з урахуванням встановленої пріоритетності та можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл», які забезпечують надання електронних комунікаційних послуг для адрес (точок), зазначених у приписі № 8/29/ЕК у Рівненській області для 17 адрес (точок) з унікальними номерами локацій: Rivne_00036_1, Rivne_00039_1, Rivne_00059_1, Rivne_00060_1, Rivne_00215_2, Rivne_00240_2, Rivne_00251_2, Rivne_00265_2, Rivne_00308_2, Rivne_00319_2, Rivne_00323_2, Rivne_00344_2, Rivne_00345_2, Rivne_00374_2, Rivne_00408_2, Rivne_00415_2, Rivne_00416_2, що, як визначено перевіркою, є порушенням частини першої статті 14 Закону України «Про електронні комунікації».

За результатами перевірки складено акт про невиконання вимог розпорядження регуляторного органу від 20.12.2023 № 48/ЕК-2 (далі - акт перевірки № 48/ЕК-2), яким зафіксовано факт невиконання Позивачем вимог розпорядження № 4/р.

Предметом перевірки, проведеного на підставі рішення від 29.11.2023 № 458 було визначено здійснити перевірку виконання розпоряджень про усунення виявлених порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр у Київській, Одеській, Рівненській областях.

Підставою перевірки визначено здійснення перевірки виконання розпоряджень про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 2/р, від 15.11.2023 № 3/р, від 15.11.2023 № 4/р.

Листом від 26.12.2023 № 06-7807/131 Відповідачем, керуючись пунктом 1 частини другої статті 127 Закону України «Про електронні комунікації», повідомлено Позивача про намір щодо застосування до Товариства адміністративно-господарських санкцій за невиконання вимог розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 4/р, що вказано в акті перевірки № 48/ЕК-2.

10.01.2024 Відповідачем прийнято рішення № 12 «Про винесення розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр ТОВ «Лайфселл» (далі - рішення № 12).

Розпорядженням Відповідача від 10.01.2024 № 1/р Позивача зобов'язано в строк до 17.01.2024 усунути порушення вимог частини 1 статті 14 Закону України «Про електронні комунікації», викладене в акті перевірки № 48/ЕК-1 про невиконання вимог розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 4/р щодо 17 адрес/точок у Рівненській області.

Позивачем листом від 25.12.2023 № 5660д було надано зауваження до акта перевірки № 48/ЕК-2, в яких зокрема зазначено, що висновки Відповідача зроблені на підставі даних радіочастотного моніторингу, здійсненого УДЦР, результати якого різнилися від перевірки до перевірки.

При цьому, Відповідач не врахував, що базові станції, від яких був виявлений сигнал до 17 критичних об'єктів, були забезпечені генераторами, які оглянув Відповідач під час перевірки, що підтверджувало повне виконання Розпоряджень НЦУ.

Крім того, дані щодо покриття відповідних об'єктів, які надавалися під час перевірки базувалися на некоректних попередніх вимірюваннях УДЦР, оскільки вимірювання рівня корисного сигналу не є сталою величиною та можуть змінюватися від різних об'єктивних обставин: рельєф місцевості, забудова тощо.

Колегія суддів звертає увагу, процедура організації та здійснення оперативно-технічного управління телекомунікаційними мережами в умовах надзвичайних ситуацій, надзвичайного та воєнного стану визначена Порядком оперативно-технічного управління телекомунікаційними мережами в умовах надзвичайних ситуацій, надзвичайного та воєнного стану, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 29 червня 2004 року № 812 (далі - Порядок № 812).

Відповідно до пунктів 27, 35 Порядку № 812 Національний центр в умовах надзвичайних ситуацій, надзвичайного та воєнного стану видає розпорядження щодо оперативно-технічного управління телекомунікаційними мережами, які є обов'язковими для виконання центрами управління мережами.

Основним завданням центрів управління мережами є забезпечення сталого функціонування власних телекомунікаційних мереж в умовах надзвичайних ситуацій, надзвичайного та воєнного стану.

Пунктом 2 Порядку № 812 визначено, що оперативно-технічне управління телекомунікаційними мережами - контроль за функціонуванням телекомунікаційних мереж і проведення організаційно-технічних заходів з управління телекомунікаційними мережами з метою забезпечення їх сталого та якісного функціонування.

Організаційно-технічні заходи, які здійснюються Національною комісією, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку, та державним підприємством, що перебуває у сфері управління НКЕК (далі - УДЦР), і забезпечує систематичний контроль за користуванням радіочастотним спектром визначено Порядком здійснення радіочастотного моніторингу у смугах радіочастот загального користування, затвердженим постановою Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку від 19 квітня 2023 року № 139, зареєстрованим

в Міністерстві юстиції України від 08 травня 2023 року за № 758/39814 (далі - Порядок № 139).

Порядок № 139 також встановлює процедури організації та проведення УДЦР радіочастотного моніторингу користування радіочастотним спектром загальними користувачами у смугах радіочастот загального користування (далі - радіочастотний моніторинг) та у смугах радіочастот спеціального користування за погодженням з Генеральним штабом Збройних Сил України, а також порядок здійснення користувачами радіочастотного спектра плати за радіочастотний моніторинг.

Згідно з пунктом 1 розділу III Порядку № 139 методика та технічні особливості проведення радіочастотного моніторингу смуг радіочастот, в яких є зареєстровані частотні присвоєння, вільних смуг радіочастот, а також стан дотримання користувачами радіочастотного спектра плану освоєння радіочастот визначаються УДЦР.

Підпунктом 3 пункту 1 розділу II Порядку № 139 передбачено, що основними завданнями радіочастотного моніторингу є, зокрема, збір та обробка даних щодо параметрів випромінювання радіообладнання, що експлуатується згідно із реєстром присвоєнь радіочастот; означень/кодів автоматичної ідентифікації радіообладнання (радіоелектронних засобів) в мережі користувачів радіочастотного спектра згідно зі специфікацією відповідного стандарту.

Відповідно до частини 5 статті 1 Закону України «Про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку» № 1971-IX регуляторний орган для виконання адміністративно-технічних функцій, технічного, технологічного забезпечення, створення та супроводження виконання робіт у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку має у сфері управління державне унітарне комерційне підприємство.

Згідно з розпорядженням Кабінету Міністрів України «Про віднесення цілісного майнового комплексу державного підприємства «Український державний центр радіочастот» до сфери управління Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку» від 20 травня 2022 року № 400-р Український державний центр радіочастот - це державне підприємство, що перебуває у сфері управління регуляторного органу - Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах електронних комунікацій, радіочастотного спектра та надання послуг поштового зв'язку.

Відповідно до статті 45 Закону України «Про електронні комунікації» № 1089-IX державне підприємство, що перебуває у сфері управління регуляторного органу, має право здійснювати такі види діяльності:

- 1) проводити розрахунки електромагнітної сумісності, здійснювати присвоєння радіочастот, сигналів розпізнавання;
- 2) проводити радіочастотний моніторинг користування радіочастотним спектром загальними користувачами відповідно до цього Закону та у порядку, визначеному регуляторним органом;
- 2-1) здійснювати моніторинг якості електронних комунікаційних послуг у порядку, визначеному регуляторним органом;

- 3) надавати технічні обґрунтування щодо можливості застосування заявленого типу радіообладнання на території України загальними користувачами у смугах радіочастот загального користування;
- 4) брати участь у проведенні первинного технічного контролю радіообладнання на місці експлуатації;
- 5) здійснювати заходи щодо виявлення джерел радіозавад;
- 6) вести автоматизовану інформаційну систему управління радіочастотним спектром загального користування;
- 7) здійснювати заходи щодо забезпечення електромагнітної сумісності радіообладнання;
- 8) здійснювати технічну експертизу з питань попередньої оцінки можливості виконання умов електромагнітної сумісності радіообладнання для підготовки регуляторним органом рішення про видачу ліцензії на користування радіочастотним спектром;
- 9) здійснювати міжнародну координацію супутникових мереж і систем, присвоєнь радіочастот радіообладнанню та їх міжнародно-правовий захист;
- 10) інші види діяльності, не заборонені законом.

Як вбачається з матеріалів справи та встановлено судом першої інстанції, рішенням Відповідача від 29.11.2023 № 458 вирішено для проведення радіочастотного моніторингу під час позапланової перевірки, за визначеними Департаментом державного нагляду адресами, залучити технічні засоби та персонал Державного підприємства «Український державний центр радіочастот» (далі - УДЦР).

Головною метою діяльності Державного підприємства «Український державний центр радіочастот» є забезпечення ефективного користування радіочастотним ресурсом України в інтересах усіх категорій та груп користувачів.

Так, з метою визначення наявності послуг мобільного зв'язку від конкретних базових станцій Позивача за визначеними адресами локацій у Рівненській області необхідним було вимірювання рівня корисного сигналу від обраної ТОВ «Лайфселл» власної базової станції, яку Товариство має забезпечити джерелами безперервного електроживлення, у зв'язку з чим і було залучено УДЦР.

На підтвердження інформації про невиконання вимог Розпорядження від 15.11.2023 № 4/р до акта позапланової перевірки від 20.12.2023 № 48/ЕК-2 додані результати радіочастотного моніторингу (далі - РЧМ), проведені фахівцями УДЦР, які оформлені у вигляді протоколів відповідності параметрів випромінювання радіообладнання технічним та експлуатаційним умовам відповідно до присвоєння радіочастот.

Листами від 20.12.2023 № № 80/12.4/1282/23, 80/12.4/12876/23 УДЦР надано результати РЧМ, проведеного, зокрема, у локаціях у Рівненській області, вказаних ТОВ «Лайфселл», як такі, що не покриваються існуючою мережею. Вибіркові результати РЧМ наведені у таблиці 2 акта № 48/ЕК-2 та стосуються 17 адрес (точок) з наступними унікальними номерами : Rivne_00036_1, Rivne_00039_1, Rivne_00059_1, Rivne_00060_1, Rivne_00215_2, Rivne_00240_2, Rivne_00251_2, Rivne_00265_2, Rivne_00308_2, Rivne_00319_2, Rivne_00323_2, Rivne_00344_2, Rivne_00345_2, Rivne_00374_2, Rivne_00408_2, Rivne_00415_2, Rivne_00416_2.

Таким чином, суд першої інстанції дійшов обґрунтованого висновку, що радіочастотний моніторинг був проведений УДЦР з дотриманням вимог Порядку № 139, з чим погоджується і колегія суддів.

Щодо залучення технічних засобів та персоналу Державного підприємства, що належить до сфери управління НКЕК, а саме УДЦР, колегія суддів зазначає, що чинним законодавством України не передбачено обов'язкової присутності посадових осіб УДЦР на території Позивача під час перевірки та забезпечення їх доступом до виробничих, адміністративних, технічних приміщень Товариства.

Вказане свідчить про відсутність необхідності включати посадових осіб УДЦР до посвідчення на проведення перевірки.

Таким чином, колегія суддів погоджується з висновком суду першої інстанції, що Відповідачем доведено правомірність прийняття Рішення від 10.01.2024 № 12 та Розпорядження від 10.01.2024 № 1/р.

Щодо обґрунтованості прийняття Відповідачем Рішення від 13.03.2024 № 127, колегія суддів зазначає таке.

Позивачем в апеляційній скарзі зазначено, що рішення Відповідача від 13.03.2024 № 127 є протиправним, оскільки відсутні підстави для застосування адміністративно-господарських санкцій у зв'язку з повним виконанням Позивачем вимог Припису та Розпоряджень НКЕК та впливом законодавчо встановленого шестимісячного строку з дня виявлення порушення.

Колегія суддів звертає увагу, що методика розрахунку розміру штрафу за порушення законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр затверджена постановою НКЕК від 14.09.2022 № 159 та зареєстрована в Міністерстві юстиції України 30.09.2022 за № 1149/38485 (далі - Методика № 159).

Згідно з п. 2 розділу II Методики № 159 розмір штрафу за невиконання розпорядження НКЕК щодо усунення порушень вимог законодавства про електронні комунікації чи радіочастотний спектр, невмотивованої відмови посадовим особам НКЕК у проведенні перевірки, ненадання документів та інформації, необхідних для здійснення державного нагляду, визначено у пункті 6 частини першої статті 126 Закону.

Базовий штраф за невиконання розпорядження НКЕК щодо усунення порушень вимог законодавства про електронні комунікації чи радіочастотний спектр, невмотивованої відмови посадовим особам НКЕК у проведенні перевірки, ненадання документів та інформації, необхідних для здійснення державного нагляду дорівнює мінімальному розміру штрафу, визначеному у пункті 6 частини першої статті 126 Закону.

Абзацом 1 пункту 6 частини 1 статті 126 Закону № 1089-IX передбачено, що регуляторний орган застосовує такі адміністративно-господарські санкції за порушення вимог цього Закону та виданих відповідно до нього нормативно-правових актів, зокрема, у разі невиконання розпорядження регуляторного органу щодо усунення порушень вимог законодавства про електронні комунікації чи радіочастотний спектр, невмотивованої відмови посадовим особам регуляторного органу у проведенні перевірки, ненадання документів та інформації, необхідних для здійснення державного нагляду, - штраф у розмірі від 0,1 до 0,3 відсотка доходу, отриманого за надання відповідних електронних комунікаційних послуг за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф (відповідно до методики, що встановлюється регуляторним органом).

Відповідно до частин 1 - 3, 6 статті 127 Закону № 1089-ІХ регуляторний орган протягом п'яти робочих днів з дня виявлення правопорушення, що тягне за собою накладення адміністративно-господарських санкцій, повинен розпочати здійснення заходів з розгляду питання щодо застосування адміністративно-господарських санкцій.

До застосування адміністративно-господарських санкцій регуляторний орган повинен:

- 1) письмово повідомити постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг, загального користувача радіочастотного спектра про зміст вчинених ним порушень і намір щодо застосування до нього санкцій;
- 2) провести нараду з уповноваженими представниками постачальника електронних комунікаційних мереж та/або послуг з метою з'ясування всіх обставин справи, в якій можуть брати участь інші заінтересовані особи, права та законні інтереси яких порушені;
- 3) надати йому можливість у визначені регуляторним органом строки для усунення певних типів порушень висловити свою позицію, надати необхідні аргументовані пояснення та докази із зазначеного приводу та/або усунути виявлені порушення.

Адміністративно-господарські санкції можуть бути застосовані до суб'єкта господарювання протягом шести місяців з дня виявлення порушення, але не пізніше як через один рік з дня порушення цим суб'єктом законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр.

Як вже було зазначено раніше, за результатами позапланової перевірки у період з 07 по 20 грудня 2023 року Відповідачем проведено позапланову перевірку Позивача, за результатами якої актом про невиконання вимог розпорядження регуляторного органу від 20.12.2023 № 48/ЕК-2 було встановлено факт невиконання вимог розпорядження від 15.11.2023 № 4/р.

Відповідачем у визначений Законом № 1089-ІХ строк розпочала здійснення заходів з розгляду питання щодо застосування адміністративно-господарських санкцій та листом від 26.12.2023 № 06-780/131 повідомила Позивача про намір щодо застосування до останнього адміністративно-господарських санкцій за невиконання вимог розпорядження про усунення порушень законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр від 15.11.2023 № 4/р, що зафіксовано в акті про невиконання розпорядження регуляторного органу від 20.12.2023 № 48/ЕК-2.

Крім того, Відповідачем надано протокол наради з представниками Позивача від 23.01.2024 № 5/131/пр, що вказує на виконання свого обов'язку щодо проведення наради з уповноваженими представниками Товариства з метою з'ясування всіх обставин справи.

Також, розпорядженням від 10.01.2024 № 1/р Відповідачем надано можливість Позивачу надати необхідні аргументовані пояснення та докази для усунення виявлених порушень у визначені регуляторним органом строки, а саме до 17 січня 2024 року.

13.03.2024 Відповідачем прийнято Рішення № 127 «Про застосування адміністративно-господарських санкцій до ТОВ «Лайфселл».

Таким чином, суд першої інстанції дійшов обґрунтованого висновку, що Відповідачем правомірно застосовано до Позивача мінімальний розмір штрафу, передбачений пунктом 6 частини першої статті 126 Закону України «Про електронні комунікації», а саме 0,1 відсотка доходу, отриманого за надання відповідних електронних комунікаційних послуг за останній

звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф, в розмірі 10 450 511,70 грн, з чим погоджується і колегія суддів.

Позивачем в апеляційній скарзі зазначено, що відповідно до висновків Акта перевірки від 20 грудня 2023 № 48/ЕК-1, у 17 точках (об'єктах) «ТОВ «Лайфселл» забезпечило покриття існуючою мережею». Разом з тим, ТОВ «Лайфселл» не виконало вимоги розпорядження № 4/р для тих же 17 адрес (точок).

Отже, Позивачу не зрозуміло, яким чином забезпечення покриття на об'єктах свідчить про невиконання вимог Розпорядження Відповідача № 4/р про усунення порушень.

Колегія суддів звертає увагу, що під час проведення позапланової перевірки (Акт перевірки від 20.12.2023 № 48/ЕК-1) на запит уповноважених посадових осіб Відповідача Позивачем надано інформацію, що зокрема локації Rivne_00036_1; Rivne_00039_1; Rivne_00059_1; Rivne_00060_1; Rivne_00215_2; Rivne_00240_2; Rivne_00251_2; Rivne_00265_2; Rivne_00308_2; Rivne_00319_2; Rivne_00323_2; Rivne_00344_2; Rivne_00345_2; Rivne_00374_2; Rivne_00408_2; Rivne_00415_2; Rivne_00416_2 не покриті існуючою мережею ТОВ «Лайфселл».

З урахуванням вказаного, Товариством не було надано інформацію про базові станції, які мали б бути забезпечені джерелами безперервного електроживлення для забезпечення надання ТОВ «Лайфселл» електронних комунікаційних послуг цих локацій з урахуванням можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб.

З метою підтвердження зазначеної інформації уповноваженими посадовими особами Відповідача було залучено УДЦР, фахівцями якого за результатами вимірювання рівня корисного сигналу встановлено, що надана ТОВ «Лайфселл» інформація стосовно не покриття зазначених локацій існуючою мережею ТОВ «Лайфселл» не відповідає дійсності.

Таким чином, під час перевірки (Акт перевірки від 20.12.2023 № 48/ЕК-1) встановлено, що існуюча мережа ТОВ «Лайфселл» покриває зазначені вище 17 локацій, а відтак базові станції, які забезпечують покриття, мають бути забезпечені джерелами безперервного електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб.

На підставі вищевикладеного, колегія суддів дійшла висновку, що забезпечення Позивачем покриття існуючою мережею не стосується висновків щодо невиконання ним розпорядження Відповідача від 15.11.2023 № 4/р в частині виконання вимог пункту 14 частини третьої статті 18 Закону № 1089-ІХ шляхом виконання розпоряджень НЦУ від 29.11.2022 № 696 та від 27.12.2022 № 775 щодо забезпечення надання Товариством електронних комунікаційних послуг згідно з відкоригованим переліком адрес/точок об'єктів з урахуванням встановленої пріоритетності та можливої відсутності електроживлення на таких об'єктах щонайменше протягом трьох діб шляхом забезпечення джерелами безперервного електроживлення (генераторами та іншими засобами) базових станцій мережі мобільного зв'язку ТОВ «Лайфселл».

Крім того, Позивачем в апеляційній скарзі наголошено, що про протиправність Рішення Відповідача № 127 про застосування санкцій свідчить також матеріали та результат наступної перевірки, проведеної Відповідачем для перевірки виконання Позивачем Розпорядження НКЕК № 1/р про усунення порушень, виданого на виконання Рішення Відповідача № 12.

Так, згідно Акта перевірки № 6/ЕК-1 від 23.02.2024 Відповідачем не зафіксовано будь-яких порушень з боку Позивача.

Разом з тим, колегія суддів звертає увагу, що усунення Позивачем на час проведення четвертої перевірки, за результатами якої складено акт від 23.02.2024 № 6/ЕК-1, порушень які були встановлені попередніми трьома перевітками, за результатами яких складені акти від 23.08.2023 № 29/ЕК-1, від 30.10.2023 № 41/ЕК-1, 20.12.2023 № 48/ЕК-1, не впливає на звільнення від відповідальності за неусунення порушень, встановлених зазначеними трьома перевітками, оскільки відповідно до пункту 6 частини 1 статті 126 Закону № 1089-ІХ підставою для притягнення відповідальності за порушення законодавства про електронні комунікації та радіочастотний спектр є невиконання розпорядження регуляторного органу щодо усунення порушень вимог законодавства про електронні комунікації чи радіочастотний спектр.

Враховуючи вищенаведене та перевіливши всі фактичні обставини справи, колегія суддів погоджується з висновком суду першої інстанції, що оскаржувані Рішення та Розпорядження прийнято в межах повноважень та у спосіб, встановлений законодавством, у зв'язку із чим відсутні підстави для задоволення адміністративного позову.

Оцінюючи інші доводи апеляційної скарги, колегія суддів зазначає, що згідно пункту 29 рішення Європейського Суду з прав людини у справі «Ruiz Torija v. Spain» від 09 грудня 1994 року, статтю 6 не можна розуміти як таку, що вимагає пояснень детальної відповіді на кожний аргумент сторін. Відповідно, питання, чи дотримався суд свого обов'язку обґрунтовувати рішення може розглядатися лише в світлі обставин кожної справи.

При цьому, згідно п. 41 висновку № 11 (2008) Консультативної ради європейських суддів до уваги Комітету Міністрів Ради Європи щодо якості судових рішень, обов'язок суддів наводити підстави для своїх рішень не означає необхідності відповідати на кожен аргумент захисту на підтримку кожної підстави захисту. Обсяг цього обов'язку може змінюватися залежно від характеру рішення. Згідно з практикою Європейського суду з прав людини, очікуваний обсяг обґрунтування залежить від різних доводів, що їх може наводити кожна зі сторін, а також від різних правових положень, звичаїв та доктринальних принципів, а крім того, ще й від різних практик підготовки та представлення рішень у різних країнах. З тим, щоб дотриматися принципу справедливого суду, обґрунтування рішення повинно засвідчити, що суддя справді дослідив усі основні питання, винесені на його розгляд.

Положеннями ст. 242 КАС України рішення суду повинно ґрунтуватися на засадах верховенства права, бути законним і обґрунтованим. Законним є рішення, ухвалене судом відповідно до норм матеріального права при дотриманні норм процесуального права. Обґрунтованим є рішення, ухвалене судом на підставі повно і всебічно з'ясованих обставин в адміністративній справі, підтверджених тими доказами, які були досліджені в судовому засіданні, з наданням оцінки всім аргументам учасників справи.

Згідно з п. 1 ч. 1 ст. 315 КАС України за наслідками розгляду апеляційної скарги на судові рішення суду першої інстанції суд апеляційної інстанції має право залишити апеляційну скаргу без задоволення, а судові рішення - без змін.

Відповідно до ст. 316 КАС України суд апеляційної інстанції залишає апеляційну скаргу без задоволення, а рішення або ухвалу суду - без змін, якщо визнає, що суд першої інстанції правильно встановив обставини справи та ухвалив судові рішення з додержанням норм матеріального і процесуального права.

Розглянувши доводи Товариства з обмеженою відповідальністю «Лайфселл», викладені в апеляційній скарзі, перевіливши правильність застосування судом першої інстанції норм законодавства України, колегія суддів вважає, що судові рішення суду першої інстанції постановлено з додержанням норм матеріального та процесуального права, підстав для його

скасування не вбачається, а тому апеляційну скаргу слід залишити без задоволення, а рішення суду першої інстанції - без змін.

Керуючись ст. ст. 241, 242, 243, 308, 310, 315, 316, 321, 322, 325, 328, 329, 331 Кодексу адміністративного судочинства України, колегія суддів, -

ПОСТАНОВИЛА:

Апеляційну скаргу Товариства з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» **залишити без задоволення**, а рішення Київського окружного адміністративного суду від 03 грудня 2024 року - **без змін**.

Постанова набирає законної сили з дати її ухвалення та може бути оскаржена протягом тридцяти днів з дня складення повного судового рішення шляхом подачі касаційної скарги безпосередньо до Верховного Суду.

Головуючий-суддя:

В.П. Мельничук

Судді:

Н.П. Бужак

Я.М. Собків

Повний текст складено 17.03.2025 року.

