



**DET KONGELIGE
SAMFERDSELSDEPARTEMENT**

Bergen og Omland Havnevesen
MPT 1327-nett
Slottsgaten 1
5003 Bergen

Deres ref
04/4360

Vår ref
04/1441-2 MAR

Dato
04.02.2005

**Klage på gebyr for frekvenstillatelser for 2004 - Bergen og Omland
Havnevesen**

Vi viser til brev 14. september 2004 fra Bergen og Omland Havnevesen (heretter BOH) hvor Post- og teletilsynets vedtak 19. august 2004 om gebyr for 2004, påklages. Klagen er i brev 20. desember 2004 oversendt fra Post- og teletilsynet til Samferdselsdepartementet som rett klageorgan, jf. forvaltningsloven § 28.

Klagen ble opprinnelig avvist, jf. Post- og teletilsynets vedtak 22. oktober 2004. Bakgrunnen var at gebyr for Profesjonell Mobil Radio (heretter PMR) som hovedregel følger direkte av forskrift 20. mars 2000 om gebyr til Post- og teletilsynet (gebyrforskriften), og blir normalt ikke fastsatt ved enkeltvedtak.

Post- og teletilsynet omgjorde imidlertid sitt eget vedtak 22. oktober 2004, jf. vedtak 20. desember 2004. Tilsynet kom der til at gebyrvedtaket var hjemlet i gebyrforskriften § 3 og fastsatt ved enkeltvedtak. Klagen fra BOH skulle således vært oversendt departementet i samsvar med forvaltningsloven § 28.

Sakens bakgrunn

BOH søkte 6. juli 2004 om tillatelse til å dekke sentrale havneområder i Bergen og tilgrensende sjøområder med 5 UHF-frekvenser i 400-440 MHz-båndet. Søknaden var utformet av Telenor Connect på vegne av BOH. Bakgrunnen for søknaden var behovet for etablering av nytt internt kommunikasjonssystem i BOH etter nye sikkerhetskrav i ISPS-regelverket¹. I søknaden ble det fremhevet at rask saksbehandling var ønskelig grunnet tidspress for implementering av de nye sikkerhetstiltakene.

¹ ISPS-koden ble godkjent i november 2002 av FNs maritime organ, IMO, International Maritime Organisation. Den gir retningslinjer for sikring av skip og havner. ISPS-koden er også innbakt i EUs

Frekvenstillatelse nr. 13366 ble utstedt av Post- og teletilsynet til BOH ved vedtak 5. august 2004. Under behandlingen av søknaden informerte Post- og teletilsynet Telenors og Bergen kommunes representanter om hvordan beregningen av gebyr etter gebyrforskriften ville slå ut i BOHs tilfelle, jf. e-post til partene av 2. august 2004.

Vedtaket om gebyr til Post- og teletilsynet ble fattet 19. august 2004 og oversendt BOH 23. august. For 2004 beregnet Post- og teletilsynet gebyret til kr 30.000. I vedtaket fremkommer at det er gjort unntak fra bestemmelsen om standardisert gebyr etter gebyrforskriften § 8, femte ledd. Frekvenstillatelsen til BOH er gitt med utgangspunkt i at innehaveren selv står for planleggingen av frekvensbruken. Gebyret til Post- og teletilsynet blir derfor noe lavere enn ved standardiserte gebyrer, da PT utfører en mindre del av frekvensplanleggingen enn det som ligger til grunn ved beregningen av standardiserte gebyrer. Gebyret til BOH ble fastsatt ved enkeltvedtak.

Bergen og Omland Havnevesens anførsler

BOH påklaget Post- og teletilsynets vedtak 19. august i brev av brev 14. september 2004. Klagen er senere gjentatt i brev 15. november 2004. BOH viser til at frekvensene som omfattes av tillatelsen ikke er tatt i bruk. Grunnen til dette er at det aktuelle UHF-sambandet som er bestilt, ennå ikke er mottatt fra leverandør. BOH krever at gebyret for 2004 må bortfalle, subsidiært at gebyret reduseres. BOH anfører at gebyrvedtaket fremstår som åpenbart urimelig i og med at det aktuelle radioanlegget ikke blir levert før i begynnelsen av 2005.

Departementets vurdering

Klagen fra BOH ble mottatt innen klagefristen og departementet finner at vilkårene for å behandle klagen er tilstede, jf. forvaltningsloven §§ 29 til 34.

Rettslig grunnlag for Post- og teletilsynets gebyrvedtak er Lov 4. juli 2004 nr. 83 om elektronisk kommunikasjon (ekl.) § 12-1 og forskrift om gebyr, som er gitt med hjemmel i bl.a. denne bestemmelsen. Av gebyrforskriften § 1, følger det at hensynet bak gebyrordningen er å sikre selvfinansiering av virksomheten til Post- og teletilsynet. Av forskriften § 3, følger det videre at tilsynet kan kreve gebyr for kostnader til planleggings-, registrerings-, standardiserings-, tilsyns- og annen forvaltningsvirksomhet.

Gebyrforskriften inneholder bestemmelser om standardiserte gebyrer i §§ 4 til 13. Av gebyrforskriften § 3, annet ledd, følger det imidlertid at Post- og teletilsynet, ved enkeltvedtak, kan fastsette individuelle gebyr. Videre følger det av gebyrforskriften § 17, at Post- og teletilsynet "i særlege høve" kan gjøre unntak fra bestemmelsene om standardiserte gebyrer i §§ 3 til 13.

regelverk gjennom forordning 725/2004. Kystverket har gitt ut en veiledning for implementering av ISPS-koden i norske havner.

Spørsmålet som reiser seg, er hvorvidt forholdene som påberopt av BOH, tilsier at det er urimelig å gjøre gebyrkravet for 2004 gjeldende.

Gebyret overfor BOH er et individuelt gebyr fastsatt ved enkeltvedtak, jf. gebyrforskriften § 3, annet ledd. Av vedtaket fremgår det at Post- og teletilsynet med hjemmel i gebyrforskriften § 17, har gjort unntak fra bestemmelsen om standardisert gebyr i gebyrforskriften § 8, femte ledd. Ved fastsettelsen av gebyret er det tatt hensyn til at innehaveren selv skal stå for detaljplanleggingen. Gebyret er ellers beregnet med utgangspunkt i frekvensbåndbredde og geografisk dekningsområde.

Post- og teletilsynets gebyrberegning er knyttet opp mot forvaltningen, og ikke til den faktiske bruken, av frekvensene. Manglende bruk av frekvensene fra innehaverens side gir derfor i seg selv ikke grunnlag for å gjøre unntak fra gebyrplikten. Utgiftene med å forvalte frekvensspekteret påløper uavhengig av om frekvensene tas i bruk.

Formålsbetraktninger, jf. gebyrforskriften § 1, taler derfor til fordel for at det ikke er urimelig å kreve gebyr i samsvar med vedtaket.

Det fremgår av saksdokumentene at BOH i forbindelse med søknad om og tildeling av frekvenstillatelse, ble gjort oppmerksom på plikten til å betale årlig gebyr til Post- og teletilsynet, jf. vedtak 5. august 2004 og 22. oktober 2004. Det må således kunne legges til grunn at BOH har hatt en oppfordring til å sette seg inn i regelverk og praksis rundt gebyrberegning før søknad om frekvenstillatelse ble sendt. At BOH heller ikke har tatt forbehold om levering av utstyr i søknaden, tilsier etter departementets vurdering at det ikke er urimelig å kreve gebyr i samsvar med vedtaket.

Departementet legger til grunn at registreringen av Post- og teletilsynets kostnader på det enkelte saksområde til en viss grad må skje etter en skjønnsvurdering. Ved beregningen av hvorledes kostnadene ved tilsynet skal fordeles i markedet og belastes den enkelte aktør, må Post- og teletilsynet, etter departementets vurdering, stå relativt fritt til å fastsette dette etter beste skjønn. Post- og teletilsynet har beregnet kostnadene i forbindelse med utstedelsen av frekvenstillatelse nr. 13366 til BOH til kr 30.000.

Departementet viser til at det ved gebyrberegningen er tatt hensyn til at BOH selv skal stå for detaljplanleggingen. Departementet legger derfor Post- og teletilsynets beregning til grunn, og kan ikke se at det foreligger forhold som tilsier at fastsetting av gebyr for 2004 går utover rammen som følger av ekomloven § 12-1 og gebyrforskriften § 3 tredje ledd.

Når det gjelder saksbehandlingen til Post- og teletilsynet i klageomgangen, vises det til at gebyret ble fastsatt ved enkeltvedtak. Klagesaken skulle derfor vært oversendt Samferdselsdepartementet for videre klagebehandling allerede ved Post- og teletilsynets vedtak 22. oktober 2004. Saksbehandlingsfeilen ble påpekt av BOH i brev 15. november 2004, og er senere rettet opp av Post- og teletilsynet, jf. brev av 20. desember 2004 der saken oversendes departementet for klagebehandling.

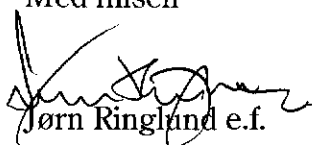
Departementet kan ikke se at denne saksbehandlingsfeilen kan medføre ugyldighet av tilsynets vedtak, jf. forvaltningsloven § 41.

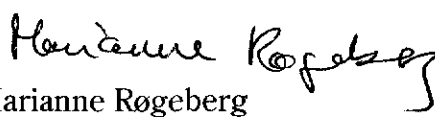
Vedtak

Klagen fra Bergen og Omland Havnevesen tas ikke til følge.

Denne avgjørelsen er endelig og kan ikke påklages videre, jf. forvaltningsloven § 28 tredje ledd.

Med hilsen


Jørn Ringland e.f.


Marianne Røgeberg

Kopi til:

Post- og teletilsynet