



AGENȚIA NAȚIONALĂ PENTRU PROTECȚIA CONCURENȚEI

HOTĂRÎRE

nr. CNP -05-12/39

din 8 iunie 2012

mun. Chișinău

Consiliul Administrativ al Agenției Naționale pentru Protecția Concurenței în componența:

Viorica CĂRARE – Director general, Președinte

Ion ECHIM – Director-adjunct, membru

Feodor GLADII - Director-adjunct, membru

Ion MAXIM – Șef al Direcției juridice, membru

Valeriu BURLEA - Șef al Direcției Controlul Concentrărilor Economice, membru

Valentina Novac - Șef al Direcției Acorduri Anticoncurențiale, membru,

în vederea executării prevederilor art. 12 al Legii nr. 1103-XIV din 30.06.2000 cu privire la protecția concurenței,

în conformitate cu prevederile art. 7 al Legii nr. 199 din 16 iulie 2010 cu privire la statutul persoanelor cu funcții de demnitate publică,

examinând scrisoarea cu nr. de intrare 90 din 26.01.2012, depusă de JURNAL TRUST MEDIA, conținutul căreia indică asupra unor acțiuni ale CONSILIULUI COORDONATOR AL AUDIOVIZUALULUI, realizate într-o formă ce indică semnele încălcării prevederilor art. 9 al Legii nr. 1103 - XIV cu privire la protecția concurenței, respectiv, au fost identificate unele semne de limitare a concurenței în acțiunile autorității administrației publice, prin crearea de către aceasta a unei situații privilegiate unor agenți economici în raport cu alții, fapte presupuse a fi realizate într-o formă ce indică semnele încălcării legii cu privire la protecția concurenței,

audiind nota executorului privind investigare cazului inițiat prin Dispoziția nr. 5 din 09.02.2012

A CONSTATAT:

Scrisoarea cu nr. de intrare 90 din 26.01.2012, depusă de JURNAL TRUST MEDIA, conținutul căreia indică asupra unor acțiuni ale CONSILIULUI COORDONATOR AL AUDIOVIZUALULUI, exteriorizate prin emiterea deciziilor nr. 125 din 16 septembrie 2011, nr. 163 din 02.12.2011 și cu nr. 174 din 27.12.2011, prin ce încalcă prevederile art. 9, alin. (1), lit. c) și d) din Legea cu privire la protecția concurenței. Respectiv, reieșind din prevederile art. 38 alin. (1) din Codul Audiovizualului, pentru încălcarea normelor legale de către radiodifuzori, se aplică una din următoarele sancțiuni: a) avertizare publică; b) retragere a dreptului de a difuza anunțuri publicitare pentru o anumită perioadă; c) amendă; d) suspendare a licenței de emisie pentru o anumită perioadă; e) retragere a licenței de emisie. În acest sens, Asociația APOLLO a înaintat mai multe sesizări în adresa CCA asupra faptului că mai multe posturi de televiziune admit derogări sistematice de la normele legale prevăzute în Codul Audiovizualului, solicitând sancționarea acestora și avertizarea asupra respectării legii.

Prin emiterea deciziilor menționate mai sus, CCA, a enumerat cazurile de nerespectare a legii, care au fost recunoscute de radiodifuzorii vizați în sesizări, a constatat aceste abateri, însă în

loc de aplicare a sancțiunilor pentru fiecare caz de încălcare, a menționat că i-a act de sesizări și obliga, în prima decizie, (nr. 125) ca radiodifuzorii să intre în legalitate în termen de 30 de zile, în a doua decizie, (nr. 163) de a efectua o monitorizare tematică în vederea asigurării respectării legii (asigurarea cu dublaj și subtitrare în limba de stat a filmelor artistice și documentare), iar în a treia decizie (nr. 174) luarea măsurilor de rigoare de către posturile de televiziune în vederea lichidării încălcărilor constatate.

Astfel, în accepțiunea ÎCS „JURNAL DE CHIȘINĂU PLUS” SRL, prin faptul că nu aplică direct sancțiunile prevăzute la art. 38 din Codul Audiovizualului, ci aplică alte metode de înlăturare a încălcării, CCA încalcă prevederile art 9, alin. (1), lit. c) și d) din Legea cu privire la protecția concurenței, respectiv acordă neîntemeiat unor agenți economici facilități de altă natură și le crează o situație privilegiată față de alți agenți economici care activează pe aceeași piață, stabilește condiții discriminatorii și de privilegiere pentru activitatea unor agenți economici.

Consiliul Administrativ al ANPC, în cadrul ședinței sale din 9 februarie 2012, examinând scrisoarea cu nr. de intrare 90 din 26.01.2012, depusă de JURNAL TRUST MEDIA, a emis Dispoziția nr. 5 privind intentarea acțiunii la obiectul încălcării legislației privind protecția concurenței.

Întru executarea Dispoziției Consiliului Administrativ al ANPC nr. 5 din 09.02.2012 referitor la obiectul încălcării Legii nr. 1103-XIV din 30.07.2000 cu privire la protecția concurenței s-au solicitat informații de la părțile aflate în litigiu, fiind examinată în acest sens legislația în vigoare cu privire la protecția concurenței și cadrul normativ ce reglementează activitatea autorităților publice.

Astfel, la solicitarea ANPC de a prezenta explicații pe marginea situației expuse mai sus, CCA a comunicat că cît privește activitatea radiodifuzorilor aflați sub jurisdicția Republicii Moldova, la capitolul respectării prevederilor Codului Audiovizualului, pentru derogările de la legislația în vigoare invocate în petiții, posturilor de televiziune vinovate le-au fost aplicate sancțiuni corespunzătoare. În acest sens, CCA a prezentat anexat Decizia CCA nr. 3 din 17.01.2012 conform căreia posturilor de televiziune care au încălcat prevederile Codului Audiovizualului li se aplică sancțiunea prevăzută la art. 38, alin. (2), lit. f) și alin. (3), lit. a) din Codul Audiovizualului, respectiv, AVERTIZARE PUBLICĂ.

De asemenea reprezentanții CCA în cadrul audierilor au menționat că se bazează pe prevederile Codului Audiovizualului, or exercitarea de către CCA a atribuțiilor sale, în limitele cadrului legal, nu poate fi interpretată ca acțiune anticoncurențială.

Referirile din decizie de A LUA ACT și ulterior de A MONITORIZA nu constituie altceva decît confirmarea intenției de a soluționa sesizările parveite de la Asociația APPOLO și nicidecum o careva privilegiere sau discriminare a unui agent economic în raport cu alții.

În aceeași ordine de idei menționăm, că ANPC nu se poate expune asupra legalității actului emis de CCA, DECIZIILE acestui organ a administrației publice pot fi contestate în procedura de contencios administrativ în conformitate cu prevederile art. 40, alin. (5) din Codul Audiovizualului.

ÎN FOND: Respectarea regulilor specifice unei economii de piață bazate pe libera inițiativă și pe libertatea comerțului este o obligație ce incumbă, deopotrivă, agenților economici și organelor administrației publice un anumit comportament. Respectiv, organele administrației publice în exercitarea atribuțiilor lor legale, nu pot interveni în activitatea agenților economici prin limitarea libertății comerțului sau a autonomiei acestora ori prin stabilirea unor condiții discriminatorii.

În acest sens, art. 9 din Legea cu privire la protecția concurenței, interzice orice acțiuni ale administrației publice centrale sau locale, avînd ca obiect sau putînd avea ca efect restrîngerea, împiedicarea sau denaturarea concurenței în special: - să ia decizii care limitează libertatea comerțului sau autonomia/independența agenților economici, ce se exercită cu respectarea reglementărilor legale; - să stabilească condiții discriminatorii pentru activitatea agenților economici. Aceste intervenții ale autorităților administrației publice ar avea ca efect restrîngerea, împiedicarea și denaturarea concurenței pe piață.

Aceasta intervenție a autorității administrației publice (CCA) nu constituie o restricție în prestarea serviciilor, de natura sa reprezintă o barieră administrativă la intrarea pe piața de prestare și utilizare a serviciilor, și nu stabilește condiții discriminatorii pentru activitatea agenților economici, ci presupune o acțiune de soluționare a unor sesizări și aplicare a unei sancțiuni; aceasta acțiune în drept constituie o atribuție a CCA și urmează a fi realizată în raport cu toți participanții pieței, autorității în cauză atribuindu-se „de jure” găsirea soluțiilor și aplicarea sancțiunilor.

CALIFICAREA ȘI ARGUMENTAREA NORMATIVĂ.

Pentru ca art. 9 alin. (1) și (2) din Legea cu privire la protecția concurenței să fie aplicabil într-un anumit caz, trebuie să fie îndeplinite cumulativ următoarele condiții:

- a) acțiunea să fie întreprinsă de un organ al administrației publice centrale sau locale;
- b) acțiunea să aibă ca obiect sau ca efect restrângerea, împiedicarea sau denaturarea concurenței.

Acțiunile organelor administrației publice centrale sau locale, nu trebuie să limiteze libera concurență mai mult decât este necesar pentru atingerea obiectivelor urmărite. Orice reglementare trebuie să respecte principiul proporționalității, pentru ca altfel, reglementarea este contrară propriilor obiective, costul suportat de consumatori ca urmare a lipsei concurenței fiind mai mare decât beneficiile realizate prin reglementare.

Intervenția CCA nu reprezintă o restricție de utilizare și prestare a serviciului respectiv, sau care ar constitui o barieră la intrarea pe o parte importantă a pieței, posibilitatea intervenției autorității în vederea soluționării problemelor ce țin de reglementările Codului Audiovizualului și în cazul unor alți concurenți în această zonă nefiind eliminată, astfel, existând posibilitatea de a sesiza CCA în vederea realizării atribuțiilor sale în orice caz fie el similar sau de altă natură.

ANPC examinând materialele în cauză și legislația în vigoare, nu a identificat acțiuni care ar contraveni prevederilor Legii cu privire la protecția concurenței, menționând că toți agenții economici care desfășoară activitate în domeniul audiovizualului sunt plasați pe poziții de egalitate, având aceleași drepturi și obligații, fără a fi necesară invocarea priorității unuia față de altul.

În acest sens, CCA, ca urmare a recepționării sesizărilor Asociației APPOLO, a emis în primă fază Decizia prin care a dispus de a lua act de acele încălcări ale Codului Audiovizualului și de a obliga radiodifuzorii să intre în legalitate în termen de 30 de zile, pentru ca ulterior, printr-o altă decizie, să dispună monitorizarea canalelor de televiziune în vederea constatării încălcărilor nemijlocit de către CCA. Continuând, CCA, în rezultatul monitorizării și constatării unor încălcări ale prevederilor stabilite de Codul Audiovizualului, au emis o decizie prin care a dispus aplicarea sancțiunii de AVERTIZARE PUBLICĂ pentru radiodifuzorii în cauză.

Totodată, coordonarea și supravegherea cadrului legal ce ține de domeniul audiovizualului, respectiv activitatea radiodifuzorilor, în speță în ceea ce ține de soluționarea încălcărilor prevederilor Codului Audiovizualului, este asigurat de CCA, în conformitate cu prevederile Codului Audiovizualului al Republicii Moldova, care la art. 37, reglementează activitatea de supraveghere și control, la art. 40, alin (1) lit. d) reglementează posibilitatea dispunerii monitorizării, conținutul serviciilor de programe oferite de radiodifuzori și oferta de servicii de programe asigurate de distribuitorii de servicii, periodic și ori de câte ori consiliul consideră necesar **sau este sesizat** cu privire la nerespectarea de către radiodifuzorul sau distribuitorul de servicii a prevederilor legale, a normelor de reglementare în domeniu sau a obligațiilor înscrise în licența de emisie; la art. 40, alin. (1), lit. m) reglementează posibilitatea CCA de a emite decizii cu caracter de norme de reglementare în vederea exercitării atribuțiilor sale, alin. (2), a aceluiași articol conținând și specificații cu privire la emiterea de instrucțiuni și recomandări, iar alin. (3) menționează că, în exercitarea atribuțiilor sale, Consiliul Coordonator al Audiovizualului adoptă decizii obligatorii, care intră în vigoare la data publicării în Monitorul Oficial al Republicii Moldova.

Toate acestea argumentează poziția CCA de a emite decizii de a lua de act cu anumite sesizări, de a dispune monitorizarea în vederea constatării încălcării, și de a dispune careva recomandări și instrucțiuni, premărgător aplicării sancțiunilor reglementate de art. 38 din Codul Audiovizualului.

Altfel spus, CCA nu putea aplica direct sancțiunile reglementate de art. 38 al CA, fără a dispune o monitorizarea a conținutului serviciilor de programe, ca urmare a parvenirii sesizărilor și a luării de act cu acestea.

Acțiunea de sancționare realizată de CCA, în acest caz fiind necesară și obligatorie în fond, se realizează ca urmare a controlului și supravegherii respectării de către radiodifuzorii indicați în sesizări, a normelor legale, stabilite prin prevederile Codului Audiovizualului.

Luând în considerație cele constate ANPC conchide totodată, că în situația dată, nu se încalcă prevederile art. 9 alin. (1), lit c) și d), deoarece nu se manifestă un comportament prin care ar avea loc limitarea libertății sau autonomiei/independenței agenților economici, ci se exercită cu respectarea reglementărilor legale și stabilirea condițiilor pentru activitatea agenților economici radiodifuzori; în special prin participarea la înlăturarea încălcărilor prevederilor Codului Audiovizualului pe cale aplicării sancțiunilor sau înlăturarea încălcării, acesta fiind scopul primordial al CCA, realizat în vederea asigurării respectării de către radiodifuzori a normelor legale din domeniul comunicației audiovizuale.

Totodată, menționăm că comportamentul și acțiunile CCA nu se materializează în fapte care ar contraveni prevederilor art. 9 al Legii cu privire la protecția concurenței, respectiv nu sunt stabilite condiții discriminatorii sau de privilegiere pentru activitatea unor agenți economici în detrimentul altor agenți economici; CCA a urmărit prin implicarea sa crearea condițiilor de înlăturare a încălcării în primă fază, respectiv, ulterior ca urmare a monitorizării situației, prin aplicarea unei sancțiuni prevăută la art. 38 din Codul Audiovizualului, o implicare imperativ reglementată de prevederile Codului Audiovizualului fiind stabilită normativ ca una din atribuțiilor și care va interveni ori de câte ori va parveni o petiție în acest sens.

Însumarea tuturor faptelor constatate și materializarea efectelor produse de acestea, expuse în conținutul prezentei hotărâri, indică la lipsa încălcării de către CCA a prevederilor art. 9 alin. (1), lit c) și d), al Legii nr. 1103-XIV cu privire la protecția concurenței.

Ținând cont de cele constatate, Consiliul Administrativ al Agenției Naționale pentru Protecția Concurenței, în temeiul art. 12 din Legii privind protecția concurenței nr. 1103-XIV din 30.06.2000

HOTĂRĂȘTE:

1. A înceta examinarea cazului inițiat prin Dispoziția consiliului administrativ al ANPC cu nr. 5 din 09.02.2012 în legătură cu constatarea lipsei încălcării de către CCA a prevederilor art. 9 alin. (1), lit c) și d), al Legii nr. 1103-XIV cu privire la protecția concurenței.
2. Hotărârea intră în vigoare la data adoptării.
3. Hotărârea poate fi atacată în instanța de judecată în conformitate cu legislația în vigoare.

**Președintele
Consiliului Administrativ
al Agenției Naționale pentru
Protecția Concurenței**

Viorica CĂRARE