



Crna Gora
SAVJET AGENCIJE ZA ELEKTRONSKE MEDIJE

Broj: 01 – 03/6
Podgorica, 08.03.2017. godine

Na osnovu čl. 14 Zakona o elektronskim medijima ("Sl.list CG", br. 46/10, 40/11, 53/11 i 06/16) i čl. 221 i 236 Zakona o opštem upravnom postupku ("Sl. list CG", br. 60/03 i 32/11), rješavajući po žalbi advokata Jelene Vujisić iz Podgorice, u ime privrednog društva „Total TV Montenegro” d.o.o. (zavedene kod Agencije za elektronske medije pod br. 01-03/3 od 03.02.2017.g.), Savjet Agencije za elektronske medije, na sjednici održanoj 08.03.2017. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **Odbija se, kao neosnovana, žalba** privrednog društva „Total TV Montenegro” d.o.o., podnesena protiv Rješenja Agencije za elektronske medije br. 02-03/2 od 17.01.2017. godine.
2. Ovo rješenje će se objaviti na veb-sajtu Agencije za elektronske medije www.ardcg.org.
3. Protiv ovog rješenja može se pokrenuti upravni spor pred Upravnim sudom Crne Gore.
4. Ovo rješenje stupa na snagu danom donošenja.

Obrazloženje

Rješenjem Agencije za elektronske medije br. 02-03/2 od 17.01.2017. godine usvojen je prigovor privrednog društva „Mtel” d.o.o. (akt zaveden kod Agencije za elektronske medije pod br. 02-2168 od 15.12.2016.g.) podnesen protiv privrednog društva „Total TV Montenegro” d.o.o., pružaoca AVM usluge na zahtjev „Total TV”, zbog „neovlašćenog prikazivanja programskog sadržaja na teritoriji Crne Gore”, prilikom reemitovanja serije „Sumnjiva lica”, dana 05.12.2016.g. u 22:00 sata, na programu „RTS SAT”.

U ostavljenom roku, advokat Jelena Vujisić iz Podgorice, u ime privrednog društva „Total TV Montenegro” d.o.o., je uložila žalbu Savjetu Agencije za elektronske medije (u daljem tekstu: Savjet Agencije) protiv navedenog prvostepenog Rješenja Agencije za elektronske medije (zavedena kod Agencije za elektronske medije pod br. 01-03/3 od 03.02.2016. godine), jer je kako navodi „osporeno rješenje donijeto uz bitne povrede odredbi postupka, jer podnosiocu žalbe nije bilo omogućeno učešće u postupku tj. da se izjasni o odlučujućim činjenicama za donošenje odluke u ovoj pravnoj stvari, jer se iz obrazloženja osporene odluke utvrđuje da je naslovljeni organ odluku utemeljio na izjašnjenju RTS-a koje je pribavio u toku postupka”. Takođe, ona navodi da podnosilac žalbe nije imao uvid u navedeno izjašnjenje, niti mu je o istom omogućeno da se izjasni.

Podnositeljka žalbe je ukazala i da je „izostalo upoznavanje društva 'Total TV Montenegro' d.o.o. sa svim dokazima na kojima naslovljeni organ temelji odluku, pri čemu nije organizovana ni usmena rasprava kako bi se stranke izjasnile o bitnim činjenicama”. Zbog toga je, kako navodi „povrijeđeno i načelo saslušanja stranaka, što takođe osporeno rješenje čini nezakonitim”.

U žalbi se ukazuje na nepostojanje aktivne legitimacije na strani podnosioca prigovora, koji nema pravnog interesa za iniciranje ovog postupka, jer niti je isti autor prava za koje se tvrdi da je povrijeđeno, niti je korisnik niti zastupnik nosioca takvog prava, niti sa nosiocem takvog prava je u ugovornom odnosu, pa je nejasno u kom svojstvu je isti inicirao ovaj postupak. Podnositeljka žalbe ukazuje da nije utvrđen autor djela koje je navodno neovlašćeno iskorišćeno ili nosilac prava na isto, „pa je nejasno kako je utvrđeno da je došlo do neovlašćenog iskorišćavanja autorskog djela u konkretnom slučaju”. Ona zaključuje da „Total TV Montenegro” d.o.o. ne može biti pasivno legitimisan u ovom postupku, odnosno snositi odgovornost za eventualno „neovlašćeno” emitovanje pojedinih serija na kanalu „RTS SAT”, jer se „RTS SAT” slobodno emituje putem satelita Eutelsat 16E, kao „Free to air” kanal ili slobodni kanal, dostupan svakom imaocu satelitskog prijemnika besplatno.

U žalbi se navodi da je Ugovorom o poslovnoj saradnji br. 1342/2010 od 26.11.2010. godine, zaključenim između Radiodifuzne ustanove Radio televizije Srbije (RTS) sa jedne strane i Srpske kablovske mreže Serbia - Broadband – SBB, kao Operatora sa druge strane, predviđeno da je Operator (preko svoje satelitske platforme Total TV) dužan da programe RTS Sat emituje - distribuira na teritoriji Crne Gore odnosno učini dostupnim bez izmjena i umetanja bilo kakvih sadržaja, odgovarajućim tehničkim kvalitetom signala. Po mišljenju podnositeljke žalbe, postupanje „Total TV Montenegro“ d.o.o., suprotno odredbama ugovora bi za posljedicu imalo odgovornost istog zbog kršenja odredbi ugovora. Ona smatra da se može izvesti zaključak da ukoliko RTS nije imala pravo da emituje spornu seriju za druge teritorije osim Srbije (što u postupku nije na nesumnjiv način utvrđeno), ista medijska kuća ne bi trebala da emituje takvu seriju na RTS SAT kao "Fee to air" kanalu, odnosno ukoliko bi emitovala, to bi se odgovornost u tom djelu mogla tražiti samo na njihovoj strani.

Podnositeljka žalbe smatra da prvostepeni organ niti jednim dokazom nije potkrijepio odluku kojom je utvrdio da je podnosilac žalbe prekršio Zakon o autorskom i srodnim pravima, već se osporena odluka temelji na paušalnim tvrdnjama, što je suprotno Zakonu o opštem upravnom postupku i članu 152. stav 1. koji izričito propisuje da se činjenice na osnovu kojih se donosi rješenje (odlučne činjenice) utvrđuju dokazima.

Na kraju, podnositeljka žalbe zaključuje da je osporeno rješenje donijeto uz bitne povrede odredbi upravnog postupka, te da je nepotpuno i pogrešno utvrđeno stvarno činjenično stanje, usljed čega je sa strane prvostepenog organa pogrešno primijenjeno materijalno pravo na štetu podnosioca žalbe.

Podnositeljka žalbe je predložila da Savjet Agencije napadnuto rješenje poništi kao nezakonito ili isto preinači uvažavajući navode iz ove žalbe i obustavi postupak ili isto ukine i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje.

Na sjednici održanoj 08.03.2017.g., Savjet Agencije je razmotrio predmetnu žalbu i tom prilikom ostvario uvid u sljedeće spise predmeta:

- Prigovor privrednog društva „Mtel“ d.o.o. iz Podgorice na rad privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o., pružaoca AVM usluge na zahtjev „Total TV“, podnesen dana 15.12.2016.g. (akt broj 02-2168 od 15.12.2016.god.);
- Nalaz Sektora za monitoring (akt broj 05-int. od 19.12.2016.god.);
- Zahtjev za izjašnjenje pružaoca AVM usluge na zahtjev povodom navoda iz prigovora (akt broj 02-2168/1 od 27.12.2016.god.);
- Izjašnjenje pružaoca AVM usluge na zahtjev „Total TV“ na navode iz prigovora (zavedeno pod br. 02-03/1 od 13.01.2017.god.);
- Ugovor o poslovnoj saradnji zaključen između „Radiodifuzne ustanove Radio Televizija Srbije“ (RTS) i „Srpske kablovske mreže-SBB“ (zaveden kod: SBB pod br. 1342/2010 od 26.11.2010.g., kod „Total TV Montenegro“ d.o.o. pod br. 775/10 od 29.11.2010. godine, kod Agencije pod br. 02-580 od 30.11.2010.g., u daljem tekstu: Osnovni ugovor RTS-SBB);
- Aneks 1 Osnovnog ugovora RTS-SBB;
- Aneks 2 Osnovnog ugovora RTS-SBB;
- Aneks 3 Osnovnog ugovora RTS-SBB;
- Aneks 4 Osnovnog ugovora RTS-SBB;
- Aneks 5 Osnovnog ugovora RTS-SBB;
- Aneks 6 Osnovnog ugovora RTS-SBB;
- Obavještenje „Javne medijske ustanove Radio Televizija Srbija“ da više „operatora elektronskih komunikacionih mreža za distribuciju medijskih sadržaja u Crnoj Gori nema regulisano pravo na reemitovanje programa RTS od prvog januara 2016. godine“ (zavedeno kod RTS pod br. 13674 od 03.08.2016. godine i kod Agencije pod br. 02-1237 od 04.08.2016.g.). Ovim aktom je ukazano da „izlaskom RTS iz sistema opšteg licencnog ugovora EBU direktan ugovor je jedina opcija koja je ponuđena svim zainteresovani preduzećima“.

- Saglasnost „Javne medijske ustanove Radio Televizija Srbija“ za distribuciju programa RTS Sat, RTS 1, RTS 2 i RTS HD, izdatu privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o. na neodređeno vrijeme (zavedena kod Agencije pod br. 02-2093 od 02.12.2016.g.).
- Obavještenje RTS od 02.12.2016. godine, kojim se ukazuje da „će na programima RTS Sat, RTS 1 i RTS HD naredne nedelje biti nekoliko TV serija koje je neophodno da svi operateri koji su partneri RTS zatamne i onemogućće prijem svojim korisnicima van teritorije Srbije zbog nereguliranih prava“. U prilogu obavještenja (elektronske poruke) se nalazio dokument pod nazivom „DOMAĆE SERIJE 05.12-11.12.docx) koji sadrži pregled termina emitovanja emisija pojedinih TV serija za period od 05. do 11. decembra. Među njima je i emisija serije „Sumnjiva lica“, sa terminom emitovanje ponedjeljak 05.12. u periodu od 22:00 do 22:30 sati.
- Informaciju koja je na zahtjev Agencije dostavljena elektronskom poštom od strane predstavnice Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ dana 17.01.2016.g. i kojom se potvrđuje da je Obavještenje RTS od 02.12.2016. godine dostavljeno elektronskom poštom privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o.;
- Rješenje direktora Agencije za elektronske medije po prigovoru (akt br. 02-03/2 od 17.01.2017.god.);
- Žalba advokata Jelene Vujisić iz Podgorice, u ime privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o., na Rješenje direktora Agencije za elektronske medije (zavedena pod br. 01-03/3 od 03.02.2017.god.);
- Poziv na usmenu raspravu podnosiocu žalbe, privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o. (01-223 od 06.02.2017.g.);
- Poziv na usmenu raspravu podnosiocu prigovora, privrednom društvu „Mtel“ d.o.o (01-223/1 od 06.02.2017.g.);
- Poziv za usmenu raspravu i zahtjev za dostavljanje podataka Javnoj medijskoj ustanovi „Radio-Televizija Srbije“ d.o.o. (01-223/3 od 06.02.2017.g.);
- Dostava privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o. Informacije koja je na zahtjev Agencije dostavljena elektronskom poštom od strane predstavnice Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ dana 17.01.2017.g. (01-223/4 od 06.02.2017.g.);
- Dostava privrednom društvu „Mtel“ d.o.o. Informacije koja je na zahtjev Agencije dostavljena elektronskom poštom od strane predstavnice Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ dana 17.01.2017.g. kao i žalbe (01-223/5 od 06.02.2017.g.);
- Izjašnjenje Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ broj 13105 od 13.02.2017.g. (zavedeno pod br. 01-223/4 od 13.02.2017.god.);
- Dostava privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o. Izjašnjenja Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ (zavedeno pod br. 01-223/5 od 14.02.2017.god.);
- Dostava privrednom društvu „Mtel“ d.o.o. Izjašnjenja Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ (zavedeno pod br. 01-223/6 od 14.02.2017.god.);
- Izjašnjenje advokata Aleksandra Porubovića iz Beograda, Republika Srbija, u ime privrednog društva „Mtel“ d.o.o. na navode iz žalbe (zavedeno pod br. 01-223/10 od 16.02.2017.god.). Isto je, na usmenoj raspravi od 16.02.2017. godine, uručeno zastupniku privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o.;
- Zapisnik sa usmene rasprave održane 16.02.2017. godine (zaveden pod br. 02-278 od 20.02.2017.god.);
- Izjašnjenje advokata Jelene Vujisić iz Podgorice, u ime privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o., na izjašnjenje advokata Aleksandra Porubovića iz Beograda, Republika Srbija, u ime privrednog društva „Mtel“ d.o.o. povodom žalbe (zavedeno pod br. 01-03/4 od 22.02.2017.god.). Isto je dostavljeno privrednom društvu „Mtel“ d.o.o. (akt zaveden pod br. 01-03/5 od 22.02.2017.god.).

Razmatrajući osnovanost žalbenih navoda, a na osnovu informacija i navoda sadržanih u spisima predmeta, Savjet Agencije je konstatovao sljedeće:

- 1) Dana 05.12.2016. godine, sa početkom u 22:00 sata, privredno društvo „Total TV Montenegro“ d.o.o. iz Podgorice, pružalac AVM usluge na zahtjev „Total TV“, je, bez zatamnjivanja, reemitovao emisiju iz serije „Sumnjiva lica“ na programu RTS Sat;
- 2) Dana 15.12.2016. godine, privredno društvo „Mtel“ d.o.o. iz Podgorice, dostavilo je Agenciji prigovor na rad privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o. iz Podgorice, pružaoca AVM usluge na zahtjev „Total TV“, zbog, kako se navodi u prigovoru, „neovlašćenog prikazivanja programskog sadržaja na teritoriji Crne Gore“.

Podnosilac prigovora je naveo da je „posljednjih mjeseci konstatovao povećan broj žalbi korisnika njegovih KDS usluga (MBOX paketa), u kojima korisnici izražavaju svoje nezadovoljstvo zbog zatamnjivanja sadržaja za koje pojedine medijske kuće (prvenstveno RTS 1 i RTS 2) nemaju regulisana prava emitovanja za teritoriju Crne Gore“. Takođe je ukazao da „korisnici svoje nezadovoljstvo posebno akcentuju činjenicom da su sadržaji koji su na 'MBOX' paketu zamračeni uz obavještenje da 'kanal nije otkupio prava emitovanja za teritoriju Crne Gore', istovremeno dostupni na kanalima 'Total TV'-a“.

Kao potvrdu svojih navoda podnosilac prigovora ukazao je na sljedeće dokaze:

- kopije 18 pisanih žalbi korisnika, koje se prvenstveno odnose na „zatamnjivanje“ sadržaja na programima RTS 1 i RTS 2 i mogućnost praćenja istih kod drugih pružalaca AVM usluga na zahtjev. U žalbama „korisnika“ se ne navode konkretni programski sadržaji i termini emitovanja istog, izuzev prigovora koji je kod podnosioca prigovora zaveden pod br. 38050 od 07.12.2016.g. koji se odnosi na predmetni programski sadržaj (emisija serije „Sumnjiva lica“, emitovana dana 05.12.2016.g. u 22:00 sata na programu „RTS SAT“);
- kopije obavještenja RTS-a dostavljena elektronskom poštom (sa e-mail adrese multimediatepartment@rts.rs) operatorima „koji su partneri RTS-a“ o sadržajima (TV serije) za koje RTS (u okviru programa RTS 1, RTS 2, RTS Sat i RTS HD) nema regulisana prava emitovanja van teritorije Srbije Crne Gore i to za periode od 31.10.-05.11.2016., 07.11.-13.11.2016., 14.11.-19.11.2016.; 21.11.-27.11.2016.; 21.11.-27.11.2016. (dopuna) i 21.11.-27.11.2016. (dopuna). U njima je navedeno da je te sadržaje „neophodno da svi operateri koji su partneri RTS zatamne i onemoguće prijem svojim korisnicima van teritorije Srbije zbog nereguliranih prava“. Uz kopije obavještenja nijesu dostavljene „liste sadržaja“, odnosno „termini emitovanja“ na koje se obavještenja odnose i koji se pominju kao prilozi koji čine sastavni dio elektronskih poruka.
- „CD sa snimkom emitovanja serije 'Sumnjiva lica' na RTS Satelit kanalu, dana 05.12.2016. godine u 22h, na Total TV-u“.

Kao jedan od dokaza za svoje navode, podnosilac prigovora je naveo i „izveštaj monitoringa nadležnih službi Agencije za elektronske medije“. Na navodeći o kojem konkretno izvještaju je riječ, on je istakao da je „nezamračivanje sadržaja od strane 'TOTAL TV'-a nesporno i evidentirano u izveštajima nadležnih službi za monitoring medija“.

Po njegovom mišljenju, „nesporna je obaveza zatamnjivanja sadržaja za koje je 'TOTAL TV' dobio obavještenje od RTS-a da ih je obavezno zatamniti, što 'TOTAL TV' nije učinio“.

Nadalje, prigovorom se zaključuje da „nepoštovanjem Zakona, kao i kršenjem Odobrenja za pružanje AVM usluga na zahtjev, 'Total TV' osim što ne pruža usluge u skladu sa pozitivno-pravnim propisima na snazi u Crnoj Gori, istovremeno, 'MTEL'-u pričinjava direktnu i indirektnu štetu, zbog koje prima kontantne žalbe i prijetnje raskidom ugovora od strane korisnika, a takođe i značajno narušava konkurenciju u Crnoj Gori i dovodi druge učesnike na tržištu, koji poštuju zakonske obaveze, u neravnopravan položaj“.

- 3) U pisanom izjašnjenju na podneseni prigovor (akt zaveden kod Agencije pod br. 02-03/1 od

13.01.2017.godine), privredno društvo „Total TV Montenegro“ d.o.o. je navelo da su neosnovani navodi iz prigovora, jer ono „programski sadržaj emituje u skladu sa Zakonom o elektronskim medijima i ugovornim odnosom koji ima sa medijskom kućom Radio televizije Srbije“. Posebno je istakao da je „Ugovorom o poslovnoj saradnji br. 1342/2010 od 26.11.2010.godine, zaključenim između Radiodifuzne ustanove Radio televizije Srbije sa jedne strane i Srpske kablovske mreže Serbia - Broadband – SBB, kao Operatera sa druge strane, predviđeno da je Operater (preko svoje satelitske platforme Total TV) dužan da programe RTS Sat emituje - distribuira na teritoriji Crne Gore odnosno učini dostupnim bez izmjena i umetanja bilo kakvih sadržaja, odgovarajućim tehničkim kvalitetom signala“.

U izjašnjenju se potvrđuje da je „sporni programski sadržaj emitovan na kanalu RTS SAT koji je neokodiran i slobodan za emitovanje i kojem kanalu imaju besplatan pristup svi imaoci i običnih satelitskih prijemnika“.

Izjašnjenjem se zaključuje da s obzirom da je „reemitovanje programa RTS SAT definisano ugovornim odnosom, kako je to naprijed navedeno, pri čemu RTS omogućava reemitovanje programskog sadržaja na RTS SAT bez izmjena, te činjenicu da se radi o neokodiranom kanalu, smatraju da nema mjesta prigovoru“. Takođe, u izjašnjenju se predlaže da Agencija predmetni prigovor „odbaci kao neosnovan i obustavi postupak u ovoj pravnoj stvari“.

- 4) Rješenjem Agencije za elektronske medije br. 02-03/2 od 17.01.2017. godine usvojen je prigovor privrednog društva „Mtel“ d.o.o. podnesen protiv privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o., zbog kršenja člana 83 stav 7, člana 19 Zakona o autorskom i srodnim pravima i tačke 8.3 Odobrenja za pružanje AVM usluge na zahtjev br. O-AVMD-06, prilikom reemitovanja predmetne serije.
- 5) Dana 03.02.2017.g., u ostavljenom roku, privredno društvo „Total TV Montenegro“ d.o.o. iz Podgorice, preko advokata Jelene Vujisić, uložilo je žalbu protiv prvostepenog rješenja Agencije, zbog bitnih povreda postupka i pogrešno utvrđenog činjeničnog stanja, usljed čega je, kako je već naprijed navedeno, došlo do pogrešne primjene materijalnog prava na štetu njihovog privrednog društava (akt zaveden u Agenciji pod br. 01-03/3 od 03.02.2017.g.).
- 6) Savjet Agencije je, imajući u vidu potrebu potpunog sagledavanja pravnog okvira koji reguliše prava i obaveze Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ (RTS) i privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o. iz Podgorice, kao i njegove implementacije u ovom konkretnom slučaju, dana 06.02.2017.g. poslao Javnoj medijskoj ustanovi „Radio-Televizija Srbije“ poziv za usmenu raspravu i zahtjev za dostavljanje podataka po osnovu sljedećih pitanja:
 - Na koji način su regulisana međusobna prava i obaveza privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o. i RTS u vezi sa reemitovanjem RTS Sat u okviru AVM usluge na zahtjev „Total TV“ dostupne putem DTH platforme u Crnoj Gori?
 - Na koji način su regulisana međusobna prava i obaveza privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o. i RTS u vezi sa zamračivanjem (skremblovanjem) sadržaja za koje RTS nema prava emitovanja za Crnu Goru ili određenu platformu i posebno kada je riječ o programu RTS Sat i usluzi „Total TV“ dostupnoj putem DTH platforme u Crnoj Gori?
- 7) Dana 13.02.2017.g., Javna medijska ustanova „Radio-Televizija Srbije“ je dostavila pisano izjašnjenje povodom predmetnog postupka (akt zaveden u Agenciji pod br. 01-223/4 od 13.02.2017.g.).

U izjašnjenju se navodi da je ugovorni odnos između RTS i kompanije Srpske kablovske mreže-SBB regulisan je Ugovorom o saradnji, potpisanim 30.11.2010.g. Njime je, kako se navodi RTS ustupio pravo na reemitovanje programa RTS 1, RTS 2 i RTS SAT u okviru globalne satelitske platforme „Total TV“ kao i drugih kanala u okviru drugih mreža za distribuciju medijskih sadržaja. Takođe, u izjašnjenju se ukazuje da je članom 3. ugovoreno da će operator (SBB) signal programa „RTS Sat“ automatski dodijeliti u svoju programsku TV listu i tako ga učiniti dostupnim gledaocima „Total TV“ servisa. RTS ukazuje da pomenuti kanal nije na „Total TV“ platformi, već je korisnicima ove platforme dostupan kao program koji „RTS“ emituje preko satelita slobodnim signalom, kao i veliki broj drugih kanala koji se slobodnim signalom emituju, a

mogu se pratiti opremom za prijem kanala na "Total TV" platformi. U izjašnjenju se navodi da: „na isti način korisnici individualne satelitske opreme koji nisu pretplatnici na 'Total TV' ili neku drugu platformu mogu pratiti "RTS Sat" i druge kanale koji se emituju nekodiranim („free to air“) signalom“.

Nadalje, izjašnjenjem se navodi da „predmetni ugovor o saradnji produžen je aneksima, uključujući aneks 6, tako da važi do 31.12.2017. godine“, kao i da „odredbe koje se odnose na 'RTS Sat' nisu izmijenjene aneksima, sem podataka o tehničkoj specifikaciji njegovog emitovanja sa satelita, tako da je njihovo važenje produženo do navedenog datuma“.

Izjašnjenjem se zaključuje da u konkretnom slučaju i drugim sličnim slučajevima kompanija "SBB", kao vlasnik platforme „Total TV Montenegro“, nije imala tehničkih mogućnosti da na kanalu "RTS Sat" onemogući prijem programa za koje je dopisom RTSa zatraženo zatamnjene, odnosno onemogućavanje prijema korisnicima na teritoriji Crne Gore, i da cirkularno obavještenje koje je u konkretnom slučaju upućeno i predstavniku kompanije "SBB" odnosilo se na više RTS kanala, pri čemu je "SBB" u mogućnosti da u okviru platforme „Total TV“ onemogući prijem emisija na kanalima "RTS 1" i "RTS 2", a na svojim drugim distributivnim platformama u Crnoj Gori (Telemach, M Kabl) i na kanalu "RTS Sat“.

U izjašnjenju se navodi da „imajući u vidu navedene okolnosti koje mogu stvoriti nejednake mogućnosti operatora različitih platformi da zatamne sadržaje na programu 'RTS Sat', 'RTS' prilagođava programsku šemu ovog kanala toj činjenici, kako bi svi operatori u Crnoj Gori i drugim teritorijama, koji su njegovi partneri, bili u ravnopravnom položaju“. Na kraju istim se konstatuje da „'RTS Sat' je kanal sa regulisanim pravima i samo izuzetno se pojavljuju razlozi zbog kojih se zahtijeva onemogućavanje praćenje pojedinih emisija, što je u vezi sa veoma kompleksnim vidovima regulisanja autorskih i srodnih prava na programima u produkciji 'RTS' i programima koji su realizovani u koprodukciji.“

- 8) Dana 16.02.2017.godine, Savjet Agencije je održao usmenu raspravu po predmetnoj žalbi. Na pomenutoj raspravi prisustvovali su u ime podnosioca žalbe advokat Jelena Vujisić, punomoćnik Advokatske kancelarije „Vujačić“ iz Podgorice i g. Milan Teofilović, predstavnik Serbia - Broadband – SBB. U ime podnosioca prigovora prisustvovali su advokat Aleksandar Porubović, punomoćnik privrednog društva „MTEL“ d.o.o. i Marija Ateljević, predstavnica „MTEL“ d.o.o..

Na usmenoj raspravi su podnosiocu žalbe, od strane ovlašćenog službenog lica, postavljena pitanja:

- zašto nije postupio u skladu sa obavještenjem RTS-a, koje je 2. decembra 2016. godine dobio elektronskom poštom, i u kojem je navedeno da će na programima RTS Sat, RTS 1 i RTS HD naredne nedelje biti nekoliko TV serija koje je neophodno da svi operatori koji su partneri RTS zatamne i onemoguće prijem svojim korisnicima van teritorije Srbije zbog neregulisanih prava? Posebno je istaknuto da se u prilogu obavještenja (elektronske poruke) nalazio dokument pod nazivom „DOMAĆE SERIJE 05.12-11.12.docx koji je sadržao pregled termina emitovanja emisija pojedinih TV serija za period od 05. do 11. decembra. Među njima je bila i emisija serije „Sumnjiva lica“, sa terminom emitovanja ponedjeljak 05.12. u periodu od 22:00 do 22:30 sati.
- Da li je od RTS-a pokušao da dobije ili su dobili pojašnjenje zbog čega je podnosiocu žalbe dostavljeno obavještenje koje se odnosi i na RTS Sat, a on („Total TV Montenegro“), kako se tvrdi, ima pravo reemitovanja kompletnog programa?

Advokat Jelena Vujisić odgovorila je da nije bila uključena u navedenu korespondenciju, zbog čega nije u mogućnosti da odgovori na postavljena pitanja. Istakla je da je iz njihovog i izjašnjena „RTS“ jasno da je „RTS SAT“ slobodan kanal, koji je dostupan svim korisnicima satelitskih prijemnika, kao i da „Total TV Montenegro“ ne može da zatamni programski sadržaj na „RTS SAT“. Uvažavajući navedeno „RTS“ je bio u obavezi da ili zatamni ili ne emituje sporni programski sadržaj ukoliko nijesu regulisana autorska prava za teritoriju Crne Gore. Pri tome je posebno ukazala da je značajna činjenica da nema dokaza da „RTS“ nije imao regulisana prava za emitovanje spornog programskog sadržaja na teritoriji Crne Gore. Ukoliko „RTS“ nije imala pravo da emituje spornu seriju za teritoriju Crne Gore (što nije na nesumnjiv način utvrđeno)

onda ne bi trebala da emituje takvu seriju na „RTS SAT“ kao Fee-To-Air kanalu, odnosno ukoliko bi emitovala to bi se odgovornost u tom djelu mogla tražiti samo na njihovoj strani.

Ovlašćeno službeno lice je ukazalo da obavještenje koje je „RTS“ dostavio svim pružiocima AVM usluga početkom decembra 2016. godine, ne ostavlja prostora za nedoumicu da li je „RTS“ regulisao pravo emitovanja za teritoriju Crnu Goru.

Predstavnik podnosioca prigovora je tražio od „Total TV Montenegro“ da se izjasni, odnosno da potvrdi ili demantuje tvrdnje navedene u izjašnjenju „RTS“ da „Total TV Montenegro“ nema tehnički mogućnost da zatamni neki program koji emituje u okviru svog kataloga programa. Ukoliko su tačni navodi „RTS“, onda se, po njegovom mišljenju, postavlja pitanje ispunjenosti tehničkih uslova iz Odobrenja privrednog društva „Total TV Montenegro“. Takođe, u tom slučaju bi ponuda „Total TV Montenegro“ bila atraktivnija u odnosu na ponude drugih pružalaca AVM usluga na zahtjev.

Predstavnik podnosioca žalbe navedeni zahtjev za izjašnjenjem je ocijenio bespredmetnim za odlučivanje u ovom predmetu i naveo da „Total TV Montenegro“ ima saglasnost Agencije da reemituje „RTS SAT“ kao i ugovor sa „RTS“. Takođe ističe da „Total TV Montenegro“ nema tehničku mogućnost za zatamnjivanje programa „RTS SAT“, jer signal povlači sa druge platforme, direktno sa satelita, ne ide kao ostali kanali.

Ovlašćeno službeno lice je ukazalo da je Agencija, kao regulator, nadležna da prati primjenu Zakona o elektronskim medijima u dijelu koji se odnosi na autorska prava i provjerava dvije stvari: da li je postojao zakonski osnov za reemitovanje cijelog kanala u ponudu, što je u konkretnom slučaju nesporno (postoji ugovor, saglasnost) i da li je po dobijanju obavještenja, koje se čini suprotnim onome što propisuje ugovor, „Total TV Montenegro“ d.o.o. pokušao da, u komunikaciji sa „RTS“, riješi spornu situaciju i utvrdi da li se radi o grešci i da li „RTS“ ima regulisano pravo emitovanja spornog programskog sadržaja, posredstvom satelitske platforme, za teritoriju Crne Gore. Odnosno, da li je „Total TV Montenegro“ učinio sve da opravda svoje nepostupanje po obavještenju „RTS“. Činjenica da neki pružalac AVM usluge na zahtjev, u slučaju potrebe, tehnički ne može da zatamni programski sadržaj dovodi do zaključka da svjesno ulazi u rizik da dođe u situaciju da krši autorska prava, on nema uredničku odgovornost koju mora da ima, u smislu uključivanja programa u ponudu i eventualnog zatamnjivanja. Osnovno pitanje o kojem Agencija odlučuje je da li je došlo do nepostupanja po eksplicitnom obavještenju emitera čiji se program reemituje. Jer, iz navedenog obavještenja RTSa ne može zaključiti da je „Total TV Montenegro“ izuzet od obaveze zatamnjivanja, bez obzira na tehničku (ne)mogućnost da vrši zatamnjivanje „RTS SAT“.

Advokat Jelena Vujisić, tvrdnju ovlašćenog službenog lica da je obavještenje „RTS“, u kojem se navodi da je zbog neregulisanih prava potrebno zatamniti sporni programski sadržaj, dokaz da su povrijeđena nečija autorska prava smatra neosnovanom, i navodi da bi se moglo utvrditi postojanje odgovornosti „Total TV Montenegro“ potrebno je na nesumnjiv način utvrditi da li su povrijeđena nečija autorska prava. Činjenice da „Total TV Montenegro“ d.o.o. ima ugovor sa „RTS“, da nemaju tehničke mogućnosti da zatamne „RTS SAT“, kao i da se radi o Free-To-Air kanalu, po mišljenju podnosioca žalbe u potpunosti oslobađa „Total TV Montenegro“ d.o.o. odgovornosti.

Na ponovljeno pitanje da li je „Total TV Montenegro“, nakon dobijanja navedenog obavještenja od „RTS“, pokušao da objasni „RTS“-u da je obavještenje u suprotnosti sa ugovorom i da ima pravo na reemitovanje spornog sadržaja na „RTS SAT“, kao i da ukaže na činjenicu da nema tehničkih mogućnosti da u konkretnom slučaju postupi po njihovom obavještenju i od „RTS“ zatraži da, ukoliko je potrebno oni kao emiter to urade, predstavnik podnosioca žalbe je odgovorio da, bez obzira da li „Total TV Montenegro“ d.o.o. bio u komunikaciji sa „RTS“, smatra da to nije relevantno za donošenje odluke.

Na predlog da se od „RTS“ traži izjašnjenje da li su za serijski program „Sumnjiva lica“ regulisana prava za teritoriju Crne Gore na satelitskoj platformi, predstavnici podnosioca prigovora su naveli da smatraju da nije potrebno, dok predstavnik podnosioca žalbe navodi da i dalje ostaju pri navodima iz žalbe, a da Agencija procijeni da li je potrebno pribaviti navedeni

dokaz.

- 9) Na usmenoj raspravi dana 16.02.2017.g. advokat Porubović Aleksandar, u ime privrednog društva „Mtel“ d.o.o. dostavio je izjašnjenje na navode iz žalbe (zavedeno pod br. 01-223/10 od 16.02.2017.god.). U predmetnom izjašnjenju je navedeno da je „*podnosilac žalbe, sankcionisan jer je, dana 5.12.2016. godine, u vremenu od 22.00 do 22.30 vršio distribuciju serije Sumnjiva lica, tj. jer pomenuti programski sadržaj nije zatamnio, iako ga je, na temelju člana 83, tačka 6, ZEM, emiter JMU RTS blagovremeno, dana 2.12.2016. obavestio da za pomenuto delo, nisu regulisana autorsko i srodna prava*“. On ukazuje da je osnovna teza žalbe „*da se program RTS SAT emituje putem satelita, u formi Free to air (dalje FTA) kanala, te je kao takav dostupan svakom imaocu satelitskog prijemnika, i to besplatno*“, i da se na osnovu iste postavlja pitanje „*ako već korisnici mogu individualno, kupovinom satelitskog prijemnika, da gledaju programe za koje autorsko i srodna prava nisu regulisana na teritoriji Crne Gore, zašto bi onda odgovarao pružalac AVM usluga na zahtev, koji im isti taj sadržaj omogućava kroz svoje pakete?*“. Podnosilac izjašnjenja na žalbu ukazuje na odgovornost privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o., zbog sledećih, kako navodi „činjenica“:

- „Total TV“, u svom katalogu, naveo je da među ostalim kanalima, nudi i RTS SAT, i to na kanalu 28“;
- „Total TV“ je imao saglasnost JMU RTS da reemituje program RTS SAT“;
- „Emiter JMU RTS, obavestio je ovog operatora, dana 2.12.2016. da se emisija Sumnjiva lica, koja će se emitovati od 22.00 do 22.30 dana 5.12.2016. mora zatamniti, i 'onemogućiti prijem korisnicima van Srbije, zbog neregulisanog prava'“;
- „Uprkos ovom obaveštenju, pomenutu emisiju, u naznačenom terminu, emiter nije zatamnio“.

Naime, podnosilac izjašnjenja konstatuje da „*iz navedenih, neospornih činjenica, zaključujemo da je sporni programski sadržaj, u naznačenom terminu, korisnicima Total TV Montenegro, bio dostupan, ne zbog pukog posedovanja satelitskog prijemnika, već zbog toga što je upravo ovaj operator, na tržištu Crne Gore, ponudio i mogućnost praćenja ovog TV kanala*“. On se poziva na član 8 tačku 11 ZEM-a da je katalog „*lista sadržaja koja se kao uslužni paket nudi pretplatniku*“ i na član 8 tačku jedan istog zakona da je „*AVM usluga je usluga koja je pod uređivačkom odgovornošću pružaoca usluge*“, pa samim tim i na odgovornost „Total TV“, kao pružaoca AVM usluga na zahtjev, za sadržinu i za poštovanja autorskog i srodnih prava.

U izjašnjenju se navodi da „*činjenica, da je isti taj sadržaj, mogao biti dostupan bilo kome, ne amnestira počinioca prekršaja*“. Podnosilac istog ukazuje da Zakon o elektronskim medijima, „*propisuje rad i delovanje pružalaca AVM usluga, a ne trećih lica i djelatnika*“.

Podnosilac izjašnjenja je ukazao i na to da propuštanjem „Total TV“ da zatamni program, koji su drugi operatori, poštujući zakon zatamnili, isti je svoju ponudu na tržištu čini konkurentnijom i atraktivnijom, naime, reemitujući programe za koje prava nisu regulisana (plaćena) u Crnoj Gori, svoju uslugu čini jeftinijom - dodatno atraktivnijom. On navodi da je upravo iz načela zaštite konkurencije, proizilazi aktivna legitimacija podnosioca prigovora.

Osvrćući se na navode Javne medijske ustanove „Radio-Televizija Srbije“ u kojem se kaže da program RTS SAT „*nije na Total TV platformi, već je korisnicima ove platforme dostupan kao program koji RTS emituje preko satelita slobodnim signalom*“, kao i da sadržaji RTS SAT „*mogu se pratiti opremom za prijem kanala na Total TV platformi*“, podnosilac izjašnjenja ukazuje da isti nisu tačni. Naime, on ukazuje da Total TV Montenegro, u ovom postupku pred Agencijom, ne odgovora zbog toga što je svojim pretplatnicima podelio tehnička sredstva kojima može da se prati RTS SAT kao FTA kanal, već odgovara zbog toga što je kanal RTS SAT stavio u svoj katalog, a nije istovremeno preuzeo obaveze, koje ima u pogledu istog. Naime, podnosilac izjašnjenja naglašava da „*ako je RTS SAT već postavljen u katalog Total TV Montenegro, onda je ovaj programski sadržaj potpao pod uređivačku odgovornost ovog pružaoca AVM usluge*“.

Na kraju, podnosilac izjašnjenja ukazuje da je emiter „*obavestio privredno društvo 'Total TV Montenegro' d.o.o., kao i druge svoje partnere u Crnoj Gori, da predmetni/sporni sadržaj mora*

biti zatamnjen". Takođe, on ukazuje da operator „Total Tv“ *„nije zatamnio označeni programski sadržaj*".

Imajući u vidu navedeno podnosilac izjašnjenja na žalbu predlaže da žalba bude odbijena u cjelosti.

- 10) U pisanom izjašnjenju advokata Jelene Vujisić iz Podgorice, u ime privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o., na izjašnjenje povodom žalbe (akt zaveden kod Agencije pod br. 01-03/4 od 22.02.2017.god.) osporeni su navodi punomoćnika podnosioca prigovora istaknuti u izjašnjenju kao neosnovani, neutemeljeni na zakonu i usmjereni na narušavanje poslovne reputacije društva „Total TV Montenegro“ d.o.o. Podgorica. Takođe, u izjašnjenju se navodi da *„prilikom sačinjavanja izjašnjenja podnosilac prigovora nije imao u vidu da je nesporna činjenica da 'Total Tv Montenegro' d.o.o. nema tehničkih mogućnosti da zatamni određeni programski sadržaj na kanalu RTS SAT kao FTA kanalu*". Istim se ukazuje da su netačni navodi podnosioca prigovora da privredno društvo „Total TV Montenegro“ d.o.o. izbjegava da zatamni sporni sadržaj na RTS SAT kako bi svoju ponudu učinio konkurentnijom na tržištu i stvorio „nelojalnu konkurenciju“.

Takođe se navodi da je očigledno da je ugovorni odnos podnosioca prigovora sa RTS-om drugačiji od ugovornog odnosa koji RTS ima sa „Total TV Montenegro“ d.o.o., gdje je predviđeno da je operator (preko svoje satelitske platforme Total TV) dužan da programe RTS Sat emituje-distribuiru na teritoriji Crne Gore odnosno učini dostupnim bez izmjena i umetanja bilo kakvih sadržaja, odgovarajućim tehničkim kvalitetom signala, kao i da podnosilac prigovora svoju ograničenost u emitovanju RTS SAT treba da reguliše direktno sa RTS-om u cilju poboljšanja svoje pozicije na tržištu.

Navedenim izjašnjenjem se ukazuje na nelogičnost prigovora istaknutog u izjašnjenju na žalbu da se odgovornost „Total TV Montenegro“ d.o.o. ogleda u činjenici da isti u svojoj ponudi ima RTS SAT kanal. Naime, navodi se da je u pitanju FTA kanal, i „Total TV Montenegro“ d.o.o. ima legitimno pravo da svojim korisnicima ukaže da posredstvom „Total TV“ opreme je istima omogućeno gledanje FTA kanala među kojima je i RTS SAT. Istim se zaključuje da *„činjenica da je RTS SAT Free to Air kanal, dostupan svakom imaocu satelitskog prijemnika, u potpunosti isključuje bilo kakvu odgovornost društva Total TV Montenegro za navodno kršenje autorskog prava usled emitovanja sporne serije na kanalu RTS SAT, jer ukoliko RTS SAT nije imao pravo da emituje spornu seriju van teritorije Republike Srbije, to ni u kom slučaju nije smjelo doći do emitovanja iste na Free to Air kanalu, a posebno imajući u vidu činjenicu da emiteri FTA kanala putem satelitske opreme nisu bili u mogućnosti da zatamne sporni sadržaj, pa se istima ne može prebacivati odgovornost emitera koji je bio dužan da u konkretnom prilagodi svoju programsku šemu što očigledno nije učinio*".

Na kraju podnositeljka izjašnjenja je ukazala da ostaje pri svojim navodima iz žalbe i sa usmene, te predlaže da Savjet Agencije, napadnuto rješenje poništi kao nezakonito ili isto preinači uvažavajući navode iz žalbe i obustavi postupak ili isto ukine i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje.

- 11) Prvostepeni organ je pravilno zaključio i donio Rješenje po prigovoru (akt br. 02-03/2 od 17.01.2017.god.) kojim je utvrđeno da je reemitovanjem serije „Sumnjiva lica“, dana 05.12.2016.g. u 22:00 sata, na programu „RTS SAT“, operator prekršio član 83 stav 7 Zakona o elektronskim medijima i član 19 Zakona o autorskom i srodnim pravima zbog neovlašćenog iskorišćavanja autorskog djela.

Članom 83 stav 7 Zakona o elektronskim medijima, propisano je da u slučaju da emiter blagovremeno obavijesti pružaoca AVM usluge na zahtjev da nema pravo emitovanja određenih programskih sadržaja posredstvom određene platforme, pružalac AVM usluge na zahtjev ne smije da distribuiru takve programske sadržaje.

Članom 19 Zakona o autorskom i srodnim pravima propisano je da „autor ima isključivo pravo da dozvoli ili zabrani iskorišćavanje svog djela ili njegovih primjeraka“, kao i da „iskorišćavanje autorskog djela dozvoljeno je samo kada autor, pod uslovima koje odredi, ustupi odgovarajuće autorsko imovinsko pravo“. Istim Zakonom, u članu 135 je propisano da „radiodifuzna

organizacija (emiter) ima isključivo pravo da drugome dozvoli ili zabrani reemitovanje svoje emisije“.

- 12) Nesporna je činjenica da se u Katalogu radijskih i televizijskih programa privrednog društva „Total TV Montenegro“ d.o.o. (Odluka o izmjeni i dopuni odobrenja za pružanje audiovizuelne medijske usluge na zahtjev br. O-AVMD-06, br. 02-2238 od 23.12.2016.g.) nalazi kanal RTS Sat. Nesporna je uređivačka odgovornost „Total TV Montenegro“ d.o.o., saglasno Zakonu o elektronskim medijima, kako za uključivanje i raspoređivanje ovog programa u svojoj ponudi, tako i za obezbjeđivanje uslova za poštovanja zaštićenih autorskih i srodnih prava. Ta obaveza je propisana tačkom 9.3. Odobrenja za pružanje AVM usluge na zahtjev br. O-AVMD-12 (akt.br 02-450/1 od 30.04.2015.g.), izdatog „Total TV Montenegro“ d.o.o.

- 13) Nesporno je da je, sa saglasnošću „Javne medijske ustanove Radio Televizija Srbija“ za distribuciju programa RTS Sat, RTS 1, RTS 2 i RTS HD, izdatu privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o. ono steklo pravo da vrši distribuciju kompletnog programskog sadržaja programa RTS Sat i djelova programskog sadržaja programa RTS 1, RTS 2 i RTS HD

Sa druge strane, isto tako je nesporno i da je obavještenjem RTS od 02.12.2016. godine, dostavljenim elektronskom poštom privrednom društvu „Total TV Montenegro“ d.o.o., ukazano da „*će na programima RTS Sat, RTS 1 i RTS HD naredne nedelje biti nekoliko TV serija koje je neophodno da svi operateri koji su partneri RTS zatamne i onemoguće prijem svojim korisnicima van teritorije Srbije zbog nereguliranih prava*“. U prilogu obavještenja (elektronske poruke) se nalazio dokument pod nazivom „DOMAĆE SERIJE 05.12-11.12.docx) koji sadrži pregled termina emitovanja emisija pojedinih TV serija za period od 05. do 11. decembra. Među njima je i emisija serije „Sumnjiva lica“, sa terminom emitovanje ponedjeljak 05.12. u periodu od 22:00 do 22:30 sati.

Takvu mogućnost potvrđuje i Izjašnjenje RTS-a od 13.02.2017. godine u kojem se navodi da je „*RTS Sat' kanal sa reguliranim pravima i samo izuzetno se pojavljuju razlozi zbog kojih se zahtjeva onemogućavanje praćenje pojedinih emisija, što je u vezi sa veoma kompleksnim vidovima reguliranja autorskih i srodnih prava na programima u produkciji 'RTS' i programima koji su realizovani u koprodukciji.*“

- 14) Uvažavajući slobodu ugovornih strana da svoja prava i obaveze regulišu na način koji će biti u interesu obje strane, ne može se dovesti u pitanje odgovornost „Total TV Montenegro“ d.o.o., kao pružaoca AVM usluge na zahtjev da, kako prije tako i nakon definisanja okvira koji reguliše ta prava i obaveze (ugovor, saglasnost, memorandum ili slično), učini sve kako bi se obezbijedilo poštovanje obaveza propisanih Zakonom o elektronskim medijima i izdatim Odobrenjem.

U uvom slučaju, prvostepeni organ je, na osnovu odlučnih činjenica (blagovremeno dostavljeno obavještenje emitera da pružalac AVM usluge na zahtjev treba da zatamni određeni sadržaj zbog nereguliranih prava), pravilno utvrdio da je „Total TV Montenegro“ d.o.o. propustio da postupi u skladu sa Zakonom i Odobrenjem.

Izrečena mjera upozorenja zbog uočene nepravilnosti se može smatrati srazmjerna kršenju člana 83 stav 7 Zakona o elektronskim medijima, jer se može očekivati da će „Total TV Montenegro“ d.o.o. ubuduće voditi računa da usaglasi svoj rad sa zakonom i izdatim Odobrenjem. Saglasno tome, nije opravdan navod podnosioca žalbe da je prvostepeni organ pogrešno primijenio materijalno pravo na štetu podnosioca žalbe.

- 15) Nije opravdan navod iz žalbe da je prvostepeni organ osporeno rješenje donio bez dokaza odnosno odlučnih činjenica. Naime, prvostepeni organ je pravilno utvrdio, a to nije opovrgnuto ni u drugostepenom postupku, da je RTS blagovremeno obavijestio „Total TV Montenegro“ d.o.o. o obavezi zatamnjenja predmetnog sadržaja zbog nereguliranih prava. Dakle, ni informacijom RTS-a od 17.01.2017. godine, kao i ni izjašnjenjem RTS-a od 13.02.2017. godine, ne dovodi se u pitanje sadržaj obavještenja od 2. decembra 2016. godine da RTS nije imao regulisana prava reemitovanja serije „Sumnjiva lica“ van Srbije. Zanemarivanjem te informacije i omogućavanjem pristupa tom sadržaju, „Total TV Montenegro“ d.o.o. je prekršio član 83 stav 7 Zakona o elektronskim medijima, koji upravo propisuje mjeru zatamnjenja sadržaja za koja nijesu regulisana autorsko i/ili srodna prava.

16) Opravdani su navodi iz žalbe, da je prvostepeni organ propustio da organizuje usmenu raspravu i dostavi podnosiocu žalbe na uvid informaciju RTS od 17.01.2017. godine (kojom je potvrđeno da je „Total TV Montenegro“ d.o.o. dobio predmetno obavještenje o obavezi zatamnivanja predmetnog sadržaja).

Imajući to u vidu, Savjet Agencije je sprovednim radnjama u postupku po podnesnoj žalbi (organizovanjem usmene rasprave, omogućavanjem uvida u spise predmeta, traženjem i dobijanjem pisanog izjašnjenja RTS-a, dostavljanje svih novih podnesaka stranaka i RTS-a), samostalno otklonio uočene nedostatke, utvrdio i razmotrio sve odlučne činjenice, što je saglasno članu 236 stav 3 Zakona o pštem upravnom postupku. Njime je propisano da drugostepeni organ može sam riješiti stvar na način što će otkloniti bitne povrede pravila postupka.

Savjet Agencije je konstatovao da prvostepeni organ nije propustio da razmotri bilo koji navod iz prigovora, koji je relevantan za odlučivanje o kršenju Zakona i uslova iz Odobrenja.

Nesporo se može utvrditi da, reemitovanjem predmetne serije na kanalu „RTS SAT“, „Total TV Montenegro“ d.o.o. nije postupio po blagovremenom dostavljenom obavještenju RTS-a (emitera) i time prekršio član 83 stav 7 Zakona o elektronskim medijima i član 19 Zakona o autorskom i srodnim pravima, zbog neovlašćenog iskorišćavanja autorskog djela.

Podnositelj žalbe nije iznio nove dokazne predloge ili činjenice kojim bi se potvrdila osnovanost podnesene žalbe, odnosno koje bi ukazivale da Agencija nije, prilikom donošenja prvostepenog Rješenja, potpuno i pravilno utvrdila sve činjenice i okolnosti koje su od značaja za donošenje Rješenja.

S tim u vezi, Savjet Agencije je utvrdio da je Rješenje pravilno i na zakonu zasnovano, da je izrečena mjera upozorenja srazmjerna kršenju člana 83 stav 7 Zakona o elektronskim medijima, a žalba neosnovana.

Saglasno navedenom, Savjet Agencije je odlučio kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Ovo rješenje će biti objavljeno na veb-sajtu Agencije za elektronske medije www.ardcg.org.

Ovo rješenje stupa na snagu danom donošenja.

PRAVNA POUKA

Ovo rješenje je konačno i protiv njega se može pokrenuti upravni spor pred Upravnim sudom Crne Gore, u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Tužba se podnosi u tri primjerka, sa dokazom o uplati 10,00 Eur sudske takse na žiro-račun broj 832-11521-69, shodno tarifnom broju 16. Zakona o sudskim taksama.

**Predsjednik
Savjeta Agencije za elektronske medije**



Mladen Lompar

Knežević

Dostavljeno:

- „Total TV Montenegro“ d.o.o.
- Advokatska kancelarija „Vujačić“
- „Mtel“ d.o.o.
- Advokat Aleksandar Porubović
- Direktor Agencije za elektronske medije
- Sektor za pravne i ekonomske poslove
- Arhiva