До: Министерство за информетичко општество и администрација на Р. Македонија

 Ул. Мито Хаџи - Василев Јасмин бб, Скопје

Од: Близу ДООЕЛ Скопје ,

 Ул.Трета македонска бригада бр. 48, Скопје

**ПРЕДМЕТ: Мислење по предлог текст на Закон за медиуми**

* **Член 55 може да стапи на сила од приемот на Р. Македонија во Европската Унија, а одложеното стапување на сила да се додаде во Глава Х ПРЕОДНИ И ЗАВРШНИ ОДРЕДБИ:**

***Член 55***

***Слобода на пренос и прием***

*Се гарантира слободата на пренос и прием на аудио и аудиовизуелните медиумски услуги од државите членки на Европската унија, и другите европски држави потписнички на Европската конвенција за прекугранична телевизија на Советот на Европа, а може во одредени случаи да ја ограничи слободата на обезбедувањето на тие услуги само во согласност со меѓународните договори и овој Закон.*

* **Член 86 ставови (4), (6) и (7) се обврзувачки за операторите на комуникациски мрежи, а доколку одреден деловен однос помеѓу два правни субјекти со закон се наметнува како обврска, потребно е да се доуредат подетално правата и обврските на двата субјекти, при што ќе се води грижа за востановување рамноправен однос помеѓу истите. Вака дефинираните решенија се подложни на идни различни толкувања од чинителите на пазарот и учесниците во соодветниот договорен однос, кој притоа е законска обврска.**

*(4) Доколку дозволата од став (2) на овој член е за емитување преку преносен капацитет на дигитален терестријален мултиплекс, или преку јавна електронска комуникациска мрежа, Агенцијата е должна во рок од 15 дена од денот на издавањето на дозволата писмено да го извести операторот преку кој ќе се емитува програмскиот сервис.*

*(6) Операторот на јавна електронска комуникациска мрежа која не користи ограничен ресурс , ќе склучи договор со радиодифузерот кој од Агенцијата има добиено дозвола за телевизиско или радио емитување, за емитување на неговиот програмски сервис во рок од 15 дена од денот на приемот на известувањето од ставот (4) на овој член, почитувајќи ги принципите , на објективност, транспарентност и недискриминација. Радиодифузерите се должни склучените договори да ги достават до Агенцијата во рок од 15 дена од денот на нивното склучување.*

*(7) Доколку страните од ставовите (5) и (6) на овој член не постигнат договор во утврдениот рок, Агенцијата за електронски комуникации по барање на една од страните поведува постапка за решавање на спор согласно со одредбите на Законот за електронските комуникации.*

* **Член 115 став (1) е нејасен во делот на евидентирање и регистрација на програмските сервиси од страна на операторите на комуникациски мрежи во Агенцијата, бидејки од целокупниот нацрт текст на Законот се добива впечаток дека операторите на комуникациски мрежи регистрираат програмски сервиси/пакети. Одредбата е нејасна дали Пријавата значи регистрација или евиденција, или и двете воедно:**

***Член 115***

***Обезбедување на програмски пакет***

*(1) Операторот на јавна електронска комуникациска мрежа пред да започне со реемитување на програмски сервиси во Агенцијата доставува пријава за негово евидентирање и регистрација на програмските сервиси кои ќе ги реемитува како целина во вид на програмски пакет .*

* **Член 115 став (6) потребно е да ги уреди потребните документи за регистрација на програмски пакет. Со ваквото законско решение, се создава можност Агенцијата постојано да ги менува условите за регистрација на програмски пакет, како што впрочем е и деншната пракса:**

*(6) Агенцијата со подзаконски акт ќе ја пропише содржината и формата на пријавата, потребната документација и потврдата за регистрација. Образецот на пријавата се објавува на веб страната на Агенцијата.*

* **Член 115 став (7) да се измени и Изјавата со која се потврдува уреденоста на авторските права да не биде заверена кај нотар, од причини што вака предвидената постапка ја усложнува процедурата за регистрација на програмски сервиси/пакети, која во услови на технолошко-технички развој на општеството, треба да биде што поедноставна, дури истата да може да се врши и по електронкси пат. Исто така нелогичноста од заверката на спомената Изјава на нотар доаѓа и од фактот што заверката на истата не ја зголемува кривичната и материјалната одговорност на одговорното лице на правното лице, пред се поради фактот дека немањето право на ремитирање на одреден програмски сервис е забрането и казниво, со самиот Кривичен законик. Изјавата дека авторските права се уредени заверена на нотар нема никаква улога во севкупната одговорност на одговорното лице во правното лице, пред се поради фактот дека нотарот само со дадената заверка потврдува факт, а не ја испитува и точноста на податоците, што претставува друга форма на нотарска исправа. Во услови на информатичко општество, државата треба да обезбеди можност регистрацијата да може да се врши и по електронски пат, при што постапката за севкупната регистрација потребно е да биде поедноставена и временскиот период за истота да биде сведен на броење во часови наместо во денови при што да се скратат роковите за постапување на Агенцијата во целокупниот текст на законот:**

*(7) Со пријавата, одговорното лице на операторот доставува и изјава завeрена на нотар со која потврдува под целосна кривична и материјална одговорност дека за реемитување на програмските сервиси од ставот (2) на овој член има уредено авторски и сродни права, согласно Законот за авторските права и сродните права.*

* **Член 115 став (12) да се измени и операторот да нема обврска за промената на назив, адреса, одговорно лице и подрачје на кое ги извршува своите дејности да ја известува Агенцијата во рок од 30 дена пред промената. Ваквата одредба непотребно ја усложнува работата на операторот на комуникациска мрежа во услови на либерализиран пазар и општесво. Промената на податоците наведени во истоименит член а став (10) освен за промената на програмски сервиси/пакети, е промена која нема влијание на уредувачки и управувачки политики кои пак се контролираат од страна на државата кај радиодифузерите, и е сосема небитна за да биде законска обврска за операторот. Исто така во услови на развиено техничко – технолошко општество, возможно е Агенцијата да ги надградува постојано сторените промени од страна на операторите со црпење на податоци од Централниот регистар на РМ. Исто така, промената на наведените податоци се пријавува и во Агенцијата за електронски комуникации, па повторно е нејасно зошто во Агенцијата за медиуми да се пријавува 30 дена однапред. Со ваквото законско решение, кое притоа е подложно и на високи казни за непочитување на истото, се создава правна нерамнотежа во дејствувањето на операторите, како правни субјекти – чинители на пазарот:**

*(12) Пред да направи промена на било кој податок наведен во регистарот од став (10) на овој член, операторот е должен да ја извести Агенцијата во рок од 30 дена пред промената, а Агенцијата во рок од седум дена од денот на извршената промена ја евидентира промената во регистарот од став (10) на овој член. Доколку се врши промена во програмскиот пакет, по сопствена иницијатива или врз основа на правосилна судска одлука, операторот е должен да достави и нова изјава од ставот (7) на овој член. Агенцијата е должна во рок од три работни дена од денот на приемот на известувањето за промена на програмскиот пакет за истото да ја извести Агенцијата за електронски комуникации.*

* **Член 115 став (13) да се измени и обврската програмскиот пакет да биде составен дел од претплатничкиот договор да биде отстранета, пред се поради следното: доколку Претплатничкиот договор содржи Програмски пакет како прилог на истиот, ќе создаде нерамноправна положба и правна несигурност на субјектите, пред се поради невозможното статично испорачување на програмска содржина. Вака формулирана одредбата ќе создаде комплетна нерамноправност, бидејки оператопрот неможе да гарантира за програмската содржина на подолг временски период од причини што станува збор за материја која се уредува на кратки временски интервали. Имаме неколку случаи во праксата каде одредени ТВ канали забрануваат реемитирање и покрај постоење на активен договор, поради неуредени права за територии (Нова ТВ, Б92, ХТВ2 итн.). Исто така имаме ситуации и кога Советот за радиодифузија (во иднина Агенцијата) забранува реемитирање на одреден програмски сервис (К 15 – и др.), кој притоа е уреден помеѓу имателот на правото и операторот.**

**Доколку субјектот не ја испорача содржината на договорот, истото според одредбите на договорното право се смета за неисполнување, а неисполнувањето пак предизвикува надомест на штета. Категоријата надомест на штета при неисполнување на договорна обврска е уредена со закон. Се поставува прашањето кој ќе јаномести штетата кога за престанок на реемитирање на одреден програмски сервис, кој пак би бил составен дел од претплатничкиот договор е одговорна Агенцијата?**

**Со ваквото законско решение ќе се наметне обврска за операторот, која поради разни причини во дадени моменти операторот нема да може да ја исполни, што ќе доведе до нерамноправност и правна несигурност на субјектите.**

*(13) Операторот кој реемитува програмски сервиси е должен во претплатничките договори што ги склучува со своите претплатници да го наведе програмскиот пакет, односно листата на програмските сервиси кои ги реемитува, а за кои е издадена потврдата за регистрација од страна на Агенцијата.*

*Надзорот не го коментираме!*

* **Член 116 да се измени и дополни со јасни обврски за Агенцијата за начинот на вршење на надзорот над операторите, пред се со точно утврдени активности околу надзорот над реемитирањето на програмските сервиси/пакети од страна на операторите. Исто така да се воведе и обврска за Агенцијата да дава отчет кај операторите на комуникациски мрежи каде се потрошени средствата прибрани од надоместокот за надзорот:**

***Член 116***

***Надоместок за надзор***

*(1) Оператор кој реемитува програмски сервиси и давател на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање плаќаат годишен надоместок за надзор кој го врши Агенцијата.*

*(2) Годишниот надоместок од ставот (1) на овој член изнесува 0,5% од вкупниот годишен приход на операторот кој реемитува програмски сервиси или на давателот на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање остварен со реемитувањето на програмски сервиси или со обезбедувањето на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање во текот на претходната календарска година, или пократок дел од годината кога операторот кој реемитува програмски сервиси или давателот на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање почнал да ја обезбедува услугата.*

*(3) Операторот кој реемитува програмски сервиси и давателот на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање се должни најдоцна до 15 март во тековната година до Агенцијата да достави извештај за износот на вкупниот приход од став (2) на овој член.*

*(4) Операторот кој реемитува програмски сервиси и давателот на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање се должни најдоцна до 15 април во тековната година на сметка на Агенцијата да го платат годишниот надоместок за надзор врз основа на претходно доставениот извештај за износот на вкупниот приход од став (2) на овој член, а по претходно доставена фактура од страна на Агенцијата.*

*(5) Доколку кај Агенцијата постои основано сомнение за вистинитоста на остварениот годишен вкупен приход, има право на трошок на операторот кој реемитува програмски сервиси или на давателот на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање да изврши процена на истиот од страна на надворешен независен ревизор.*

*(6) Доколку проценетиот вкупен приход отстапува од пријавениот вкупен приход, при наплата на годишниот надоместок од ставот (2) на овој член, Агенцијата ќе го задолжи операторот кој реемитува програмски сервиси или давателот на аудио и аудиовизуелни медиумски услуги на барање да ја плати пресметаната разлика.*

* **Член 161 став (1) е нејасен од причини што не е наведено како и на кој начин ќе се утврди % на казна, кој и како ќе определи дали сторениот прекршок од стана на правното лице ќе биде казнет со 2% или 3% од вкупниот годишен приход. Исто така нејасно е од кои причини висината на казната е во толку голем обем, при тоа е иста и за непријавување промена на адреса и за непријавување на промена на програмски пакет, што според значењето и улогата во предметот на работењето е со огромна разлика и тежина на сторен прекршок. При пропишувањето на казната и висината на истата потребно е јасно да се наведе висината и износот, како и обликот и обемот на прекршокот:**

***IX. КАЗНЕНИ ОДРЕДБИ***

***Член 161***

1. *Глоба во износ од 2-3% од вкупниот годишен приход на правното лице (изразена во апсолутен износ) остварен во деловната година што и претходи на годината кога е сторен прекршокот или од вкупниот приход остварен за пократок период од годината што му претходи на прекршокот доколку во таа година правното лице започнало да работи, ќе му се изрече за прекршок на правното лице ако:*

*...*

*51. реемитува програмски сервиси без доставена пријава за евидентирање и регистрација на програмски сервиси спротивно начлен 115 став (1));*

1. *реемитува програмски сервиси на домашни радиодифузери надвор од нивната сервисна зона (член 115 став (3));*
2. *Обезбедува програмски пакет кој не ги содржи програмските сервиси на јавниот радиодифузен сервис кои се финансираат од радиодифузна такса (член 115 став (4));*
3. *не ја извести Агенцијата за промената на податоците од регистарот (член 115 став (12));*
4. *не постапи по решението од член 115 став (14);*
5. *не води посебно сметководство (член 115 став (15));*
6. *не ги почитува обврските од член 117;*
7. *не склучи посебен договор за набавка на аудио или аудиовизуелни дела, односно на програмски содржини со обезбедувач на аудио или аудиовизуелни дела, односно на програмски содржини (член 119 став (3));*
8. *начинот и постапката на спроведување на јавните конкурси, начинот и постапката за набавката на аудио или аудиовизуелните дела, односно на програмските содржини и склучувањето на договорите се врши спротивно на актот од член 119 став (4);*
9. *не овозможи вршење на стручен надзор согласно член 159.*

Се надеваме дека нашите размислувања ќе бидат сериозно разгледани и истите ќе се најдат имплементирани во текстот на законот.

Со почит,

БЛИЗУ ДООЕЛ Скопје

-------------------------------

Кирил Трендафилов

02.05.2013 година, Скопје