

DECIZIE

19 octombrie 2016

municipiul Chișinău

Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit
al Curții Supreme de Justiție

În componența:

Președintele ședinței – Svetlana Filincova,
Judecători – Galina Stratulat, Iurie Bejenaru
Dumitru Mardari, Maria Ghervas

Examinînd recursul declarat de către SC „StarNet-Soluții” SRL,
în pricina civilă intentată la cererea de chemare în judecată depusă de SC
„StarNet-Soluții” SRL împotriva Agenției Naționale pentru Reglementare în
Comunicații Electronice și Tehnologia Informației a Republicii Moldova, privind
contestarea actului administrativ,

împotriva deciziei Curții de Apel Chișinău din 17 februarie 2016, prin care a
fost admis apelul declarat de Agenția Națională pentru Reglementare în
Comunicații Electronice și Tehnologia Informației a Republicii Moldova,

c o n s t a t ă :

La 30 iulie 2015 SC „StarNet-Soluții” SRL s-a adresat cu cerere în instanța de
judecată împotriva Agenției Naționale pentru Reglementare în Comunicații
Electronice și Tehnologia Informației (în continuare ANRCETI), solicitînd
anularea deciziei Consiliului de Administrație al ANRCETI nr. 16 din 02.05.2014,
în partea pct-lor 2 și 3.

În susținerea cererii de chemare în judecată a indicat că la 04 iunie 2014 în
adresa SC „StarNet Soluții” SRL a parvenit Prescripția emisă de ANRCETI prin
decizia Consiliului de Administrație nr. 16 din 02.05.2014, adoptată ca urmare a
procedurii de control inițiată prin dispoziția de control nr. 02-DMC/360 din
28.03.2014 și tematica de control din aceeași dată, calificată de reclamant drept
ilegală și pasibilă de a fi anulată, din următoarele considerente.

Agenția a invocat încălcarea de către reclamant, a prevederilor art. 23 alin. 11 a
Legii Comunicațiilor Electronice nr. 241-XVI din 15 noiembrie 2007, în privința
nerespectării procedurii de autorizare a activității de prestare a serviciilor de
retransmisie a programelor audiovizuale, fapt ce nu corespunde realității, deoarece
activitatea Companiei se desfășoară în strictă conformitate cu norma legală, în
temeiul contractului de mandat încheiat cu SRL „TV Box”, deținătorul declarației
informative TIP nr. 1202 din 17 iulie 2012, emisă de Agenția Națională pentru

Reglementare în Comunicații Electronice și Tehnologia Informației a Republicii Moldova, prin care i s-a acordat dreptul de prestare a serviciului IP TV, fără careva restricții teritoriale. Subiectul expus în speță, a constituit anterior obiect de dispută cu CCA, care a fost soluționat pe cale judiciară, cu pronunțarea deciziei judecătorești definitive și irevocabile, în folosul companiei și în cadrul căreia s-a constatat individualizarea serviciului IP TV, în raport cu serviciul de retransmisie a programelor audiovizuale prin tehnologia analogică, ca fiind un segment aparte, cadrul legal care reglementează televiziunea analogică nu este aplicabil IP TV, iar adresările Consiliului Coordonator al Audiovizualului au un caracter abuziv, tendențios și sfidător.

Cu referire la pct. 2 din prescripția ANRCETI, a informat SC „StarNet Soluții” SRL că la data de 09 aprilie 2014, prin intermediul reprezentantului, a remis personal membrului Comisiei de Control, Nicolae Șalari, pachetul integral de acte, în strictă conformitate cu tematica de control, fapt confirmat și prin procesul verbal cu privire la contravenția administrativă Nr.23 din 05.05.2014, emis de Agenție ca urmare a controlului din speță, or în procesul verbal cu privire la contravenție nu se face referință sub nici o formă la neconformitatea și/sau consecutivitatea actelor prezentate.

A mai indicat că drept urmare a discuției verbale între Administratorul Companiei „StarNet Soluții” SRL și reprezentanții legali a ANRCETI împuterniciți să realizeze acțiunile de control, s-a stabilit termenul limită de prezentare a actelor și informației indicate în tematica de control, pentru data de 10 aprilie, inclusiv, însă a doua zi au început apelurile telefonice din partea lui Nicolae Șalari, care insista asupra prezentării actelor deja pentru 08 aprilie, adică chiar a doua zi, în virtutea faptului că tematica și Dispoziția de control au fost remise la data de 07 aprilie 2014. Luând în considerare faptul, că la data de 08 aprilie persoana responsabilă se afla în deplasare, iar volumul și caracterul actelor solicitate presupunea cel puțin 3 trei zile, reprezentantul ANRCETI a acceptat prezentarea documentelor pentru data de 09.04.2014. Astfel, la data de 09 aprilie 2014, pachetul de acte a fost remis după cum a fost menționat mai sus.

Potrivit Dispoziției de Control nr 02-DMC/360 din 28.03.2014, specialiștii ANRCETI au fost împuterniciți pentru a desfășura acțiunile de control pe perioada 7- 11 aprilie 2014, or SRL "StarNet Soluții", a prezentat toate actele solicitate în strictă conformitate cu tematica de Control, la data de 09.04.2014, iar în cadrul Dispoziției de Control și Tematica de Control nu este indicată data la care urmează a fi prezentate aceste documente.

Cu toate acestea, la data de 16.04.2014 cu nr. pj-285, a parvenit în adresa Companiei adresarea ANRCETI NR. 02-SSC DMC/485, prin care se comunică că Compania „StarNet Soluții” SRL nu a prezentat toate actele solicitate în termenul stabilit, iar acest fapt, probabil a servit temei de prelungire a termenului de control

pînă la data de 30.04.2014. Examinînd adresarea respectivă a expediat scrisoarea de răspuns nr. 612 din 22.04.2014, prin care a comunicat că Compania a remis în adresa ANRCETI actele solicitate, inclusiv contracte de furnizare a serviciilor atît tipizate cît și semnate cu clienții, iar referitor la publicarea informației relevante pentru clienți, reclamantul afirmă că pct. 20 din Regulament este respectat cu strictețe, această informație fiind plasată pe site-ul Companiei, pe verso la facturi precum și la numărul de telefon Info Centru 022 844 444. Deși la scrisoarea respectivă nu au fost anexate careva acte suplimentare, iar faptul privind ne reprezentarea informației integral solicitată în termenii stabiliți, a rămas deschisă, în cadrul procesului verbal nu se regăsește nici o mențiune în acest sens, or ANRCETI a făcut abuz de competențele și atribuțiile sale, deoarece temei pentru prelungirea termenului nu a existat.

Prin hotărîrea Judecătoriei sectorului Centru municipiul Chișinău din 08 iulie 2015 a fost admisă cererea de chemare în judecată depusă de SC „StarNet-Soluții” SRL. A fost anulată decizia Consiliului de Administrație a ANRCETI nr.16 din 02.05.2014 și 02.06.2014, privind emiterea prescripției, în partea prevederilor pct.1 și pct.2 față de SC „StarNet-Soluții” SRL.

Prin decizia Curții de Apel Chișinău din 17 februarie 2016 a fost admis apelul declarat de ANRCETI. A fost casată hotărîrea Judecătoriei sectorului Centru municipiul Chișinău din 08 iulie 2015 și emisă o nouă hotărîre, prin care cererea de chemare în judecată depusă de SC „StarNet-Soluții” SRL a fost respinsă ca neîntemeiată.

La 07 iunie 2016 SC „StarNet-Soluții” SRL a declarat recurs împotriva deciziei Curții de Apel Chișinău din 17 februarie 2016, solicitînd admiterea recursului, casarea deciziei recurate și pronunțarea unei noi hotărîri, prin care să fie respins apelul ANRCETI.

În motivarea cererii a indicat că instanța de apel a interpretat în mod eronat legislația în vigoare, constatînd că decizia ANRCETI nu a fost emisă ca rezultat al unui control, în timp ce acest fapt a fost prevăzut decizie.

Sușine că instanța de apel a făcut abstracție de la faptul încălcării procedurii de control, efectuat de ANRCETI, care este reglementată prin Legea nr.131 din 08.06.2012, privind controlul de stat asupra activității de întreprinzător.

Consideră recurentul că instanța de apel într-un mod arbitrar a apreciat probele din dosar, fapt ce a dus la soluționarea greșită a litigiului.

Suplimentar, a indicat că SC „StarNet-Soluții” SRL a fost în imposibilitate de a se expune asupra cererii de apel, din motiv că instanța de apel nu a amînat ședința de judecată, deși în acest sens a fost formulat un demers de către reprezentantul SC „StarNet-Soluții” SRL.

La 27 iulie 2016 și la 18 octombrie 2016 ANRCETI a depus referință la recursul SC „StarNet-Soluții” SRL, solicitînd respingerea recursului.

Prin încheierea Curții Supremă de Justiție din 07 septembrie 2016 recursul declarat de SC „StarNet-Soluții” SRL a fost considerat admisibil și fixat pentru examinare.

Studiind materialele dosarului în raport cu prevederile Legii și temeiurile invocate în cererea de recurs și referință, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție consideră recursul declarat de către ca fiind întemeiat și care necesită a fi admis, urmând a fi casată decizia instanței de apel și menținută hotărârea instanței de fond, din considerentele ce urmează.

Conform art.445 alin.(1) lit.f) din Codul de Procedură Civilă, instanța, după ce judecă recursul, este în drept să admită recursul, să caseze decizia instanței de apel și să mențină hotărârea primei instanțe.

În speță, SC „StarNet-Soluții” SRL inițiat acțiunea în cauză în ordinea contenciosului administrativ în vederea anulării pct-lor 2 și 3 din decizia nr.16 din 02.05.2014, emisă de Consiliul de Administrare al SC „StarNet-Soluții” SRL.

Potrivit pct.1 al deciziei nr.16 din 02.05.2014 s-a prescris încetarea de către SC „StarNet-Soluții” SRL, în termen de 15 (cincisprezece) zile lucrătoare de la data comunicării prezentei decizii a încălcării prevederilor art.20 alin.(2) lit.g), art.23 alin.(11) și art.58 alin.(1) lit.b) din Legea comunicațiilor electronice nr.241-XVI din 15 noiembrie 2007, prevederilor pct.29 sbpct.4 și sbpct.7 lit.c) din Regulamentul privind regimul de autorizare generală și eliberare a licențelor de utilizare a resurselor limitate pentru furnizarea rețelelor și serviciilor publice de comunicații electronice, aprobat prin hotărârea Consiliului de Administrație al ANRCETI nr.57 din 21 decembrie 2010, prevederilor pct.20, sbpct.40 lit.b), lit.e), lit.g), lit.i), lit.k), lit.e), lit.o), spct.41) lit.c), lit.d), lit.e) și spct.42 lit.d) regulamentul cu privire la furnizarea serviciilor publice de comunicații electronice, aprobat prin hotărârea Consiliului de Administrație al ANRCETI nr.48 din 10 septembrie 2013 (f.d.41/verso).

Din conținutul actului administrativ contestat reiese că SC „StarNet-Soluții” SRL i se impută încălcările manifestate prin furnizarea serviciilor de retransmisie a serviciilor de programe audiovizuale prin rețele publice de comunicații electronice, fără a parcurge procedura de autorizare prevăzută de legislația din domeniul audiovizualului, fapt confirmat de Consiliul Coordonator al Audiovizualului prin scrisoarea nr.313 din 30 mai 2014.

La fel, recurentului i s-a imputat neoferirea ANRCETI a informației la nivelul de detaliere stabilit de ANRCETI în scrisoarea nr.02 SSC DMC/485 din 15 aprilie 2014, fapt ce a privat ANRCETI de posibilitatea finalizării controlului planificat inițiat la compania SC „StarNet-Soluții” SRL, precum și necorespunderea contractelor încheiate cu utilizatorii finali.

Se cere a fi precizat că, în conformitate cu prevederile art.24 alin.(3) din Legea contenciosului administrativ nr. 793-XIV din 10.02.2000, la examinarea în instanța de contencios administrativ a cererii în anulare, sarcina probațiunii este pusă pe seama pârîtului, iar în materie de despăgubire, sarcina probațiunii revine ambelor părți.

Analizînd decizia contestată, Colegiul consideră că instanța de judecată ierarhic inferioară nu a aplicat prevederile de drept ce se impuneau a fi aplicate în speță și în mod arbitrar a apreciat că intimatul ANRCETI a prezentat probe suficiente în susținerea deciziei contestate de SC „StarNet-Soluții” SRL, nefiind identificate careva temeiuri de anulare a deciziei.

În susținerea concluziei date, Colegiul notează că, în partea ce ține de furnizarea serviciilor de retransmisie a serviciilor de programe audiovizuale prin rețele publice de comunicații electronice, fără a parcurge procedura de autorizare prevăzută de legislația din domeniul audiovizualului, însuși intimatul ANRCETI, în decizia nr.16 din 02.06.2014, își justifică constatările în baza scrisorii Consiliului Coordonator al Audiovizualului cu nr.313 din 30 mai 2014, însă la materialele dosarului înscrisul dat nu a fost anexat, acesta nefiind administrat instanței de judecată.

Reieșind din specificul litigiului în cauză și avînd în vedere că încălcările indicate de ANRCETI se pretind a fi confirmate de Consiliul Coordonator al Audiovizualului prin scrisoarea nr.313 din 30 mai 2014, Colegiul notează că aspectul ce ține de legalitatea/ilegalitatea deciziei ANRCETI urma a fi soluționat nemijlocit ca urmare a elucidării circumstanțelor care pretind să confirme încălcările imputate SC „StarNet-Soluții” SRL, însă în speță acest aspect a fost tratat cu superficialitate, fiind în mod vag apreciată ilegalitatea acțiunilor recurentului. Simpla enumerare, în ordine succesivă, a nomelor de drept, cu certitudine nu vine să probeze furnizarea serviciilor de retransmisie a serviciilor de programe audiovizuale prin rețele publice de comunicații electronice, fără a parcurge procedura de autorizare prevăzută de legislația din domeniul audiovizualului, ori omisiunea intimatului ANRCETI de a prezenta probe veridice și pertinente întru confirmarea legalității deciziei emise, nu poate fi imputată recurentului SC „StarNet-Soluții” SRL.

Astfel, constatările ANRCETI din decizia nr.16 din 02.06.2014 privind încălcările admise de SC „StarNet-Soluții” SRL sunt lipsite de suport probatoriu, iar aprecierile ANRCETI sunt lipsite de claritate, în condițiile în care materialele dosarului atestă deținerea de către mandatar a declarației informative TIP nr.1202 din 17 iulie 2012, emisă de ANRCETI, privind dreptul de prestare a serviciului IP TV, fără careva restricții teritoriale.

Din aceste considerente, Colegiul consideră că, în speță, ANRCETI a eșuat să confirme că actul administrativ contestat a fost emis în conformitate cu legislația în

vigoare, iar concluziile instanței de apel sunt eronate, dictate de aplicarea eronată a normelor de drept material, motiv pentru care decizia Curții de Apel Chișinău din 17 februarie 2016 urmează a fi casată, iar hotărîrea Judecătoriei sectorului Centru municipiul Chișinău din 08 iulie 2015 urmează a fi menținută, fiind adoptată ca urmare a elucidării corecte a circumstanțelor pricinii.

Criticile invocate de intimat în referință nu pot fi reținute de Colegiu întru respingerea cererii de recurs, ori acestea poartă un caracter iluzoriu, iar abordarea acestuia nu vine să confirme legalitatea actului administrativ contestat în speță.

Reieșind din cele menționate, Colegiul civil, comercial și de contencios administrativ lărgit al Curții Supreme de Justiție, în conformitate cu art.445 alin.(1) lit. f) Cod Procedură Civilă;

d e c i d e :

Se admite recursul declarat de SC „StarNet-Soluții” SRL.

Se casează integral decizia Curții de Apel Chișinău din 17 februarie 2016, în pricina civilă intentată la cererea de chemare în judecată depusă de SC „StarNet-Soluții” SRL împotriva Agenției Naționale pentru Reglementare în Comunicații Electronice și Tehnologia Informației a Republicii Moldova, privind contestarea actului administrativ și se menține hotărîrea Judecătoriei sectorului Centru municipiul Chișinău din 08 iulie 2015.

Decizia nu se supune nici unei căi de atac.

Președintele ședinței –

Svetlana Filincova

Judecători –

Galina Stratulat

Dumitru Mardari

Iurie Bejenaru

Maria Ghervas