

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ЗАЩИТА НА КОНКУРЕНЦИЯТА

Р Е Ш Е Н И Е

№ 323

София, 25.03.2010 г.

Комисията за защита на конкуренцията в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ:
Петко Николов

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:
Александър Александров

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:
Реджеб Мустафа

ЧЛЕНОВЕ:
Весела Антонова
Евгений Иванов
Ненко Темелков

при участието на секретар - протоколиста Димитрина Иванова, разгледа в закрито заседание, проведено на 25.03.2010 г., преписка № КЗК – 880/2009 г., докладвана от зам.-председателя на Комисията г-н Александър Александров.

С Решение № 1022/06.10.2009 г. Комисията за защита на конкуренцията (КЗК) образува производство по преписка № КЗК-880/08.10.2009 г. на основание чл. 94, ал.1, във връзка с чл. 38, ал. 1, т. 1 от Закона за защита на конкуренцията (ЗЗК) за разследване на евентуално извършено нарушение по чл. 36, ал. 3 от ЗЗК, от страна на „Болкан Нюз Корпорейшън“ ЕАД при разпространяване на рекламно съобщение за провеждане на промоционална игра „7-те ключа на Радио N JOY” организирана от „Радио N JOY”.

В хода на производството, с Определение № 1115/22.10.2009 г. на КЗК, Комисията конституира като страна в производството „РАДИОКОМПАНИЯ СИДЖЕЙ” ООД, в качеството и на собственик на „Радио N JOY”.

Повод за образуване на производството е разпространяване от месец септември 2009 г. в Интернет – пространството на рекламно съобщение за провеждане на промоционална игра „7-те ключа на Радио N JOY”, организирана от „Радио N JOY”.

От рекламното съобщение¹ не става ясно кой е началният момента за стартиране на играта, но е посочено, че същата ще продължи за период от 7 седмици. Надсловът, под който е обявена играта е:

„Ти избра голямата награда!
Ти избра да спечелиш супер луксозен автомобил!
Добре дошъл в играта на игрите!
7-те Ключа на Радио N JOY!”

От условията на играта е видно, че е насочена към слушателите на Радио N JOY. Механизмът включва телефонно обаждане към произволно избрани лица (предварително заявили желание за участие), които, ако към момента на обаждането, са на вълните на „Радио N JOY” имат шанс да влязат „в битка” за т. нар. „ключове”. Всеки петък, през седемте седмици, през които играта се провежда, е предвидено да се тегли жребий, чрез който ще се определя спечелилият „ключ”. В края на играта, в присъствието на нотариус, всички спечелили реално ще изберат такъв ключ, като само един от тях ще може да отключи лек автомобил CITROEN C – CROSSER. Това е и голямата награда, обещавана в играта. Останалите 6-ма участници ще спечелят екскурзии.

За да се заяви участие в играта, всеки желаещ трябва да изпрати SMS с името и фамилията си, като добави и думата “igra”, на кратък номер 1707. Стойността на SMS – а е 0.60 лв. с ДДС. По-големият брой заявки съответно увеличава шанса лицето да попадне сред случайно избраните, към които ще се реализира обаждане.

По първоначални данни (приложена разпечатка от ценова листа за CITROEN C – CROSSER) – стойността на обещаваната награда лек автомобил се движат в порядъка между 58 315 лв. – 67 373 лв., което означава, че обещаваната награда – лек автомобил, значително надвишава цената на 1 SMS, която е 0.60 лв.

„Радио N JOY” е собственост на радиокompания „C.J.R”, част от „Болкан Нюз Корпорейшън” ЕАД.

Така обявените условия на играта са породили основателни съмнения за евентуално извършено нарушение по чл. 36, ал. 3, от ЗЗК от страна на „Болкан Нюз Корпорейшън” ЕАД, поради което Комисията е образувала служебно производство.

СТАНОВИЩЕ НА „БОЛКАН НЮЗ КОРПОРЕЙШЪН” ЕАД

В становището си дружеството посочва, че „Радио N JOY” е собственост на радиокompания „СИ.ДЖЕЙ” ООД, което е самостоятелно търговско дружество. „Болкан Нюз Корпорейшън” ЕАД е съдружник в радиокompания „СИ.ДЖЕЙ” ООД и в тази връзка не притежава качеството продавач, което е необходимо, за да бъде квалифициран като евентуален нарушител по чл. 36, ал. 3 от ЗЗК. С оглед на което следва да бъде изискана информация от компанията която провежда промоционална игра „7-те ключа на Радио N JOY” - „Радиокompания Си.Джей” ООД.

СТАНОВИЩЕ НА „РАДИОКОМПАНИЯ СИ. ДЖЕЙ” ООД

В своето становище дружеството посочва, че от 17-ти септември 2009 г. в ефира на Радиопрограма N JOY, разпространявана от „Радиокompания Си.Джей”

¹ Приложена е разпечатка с текста на рекламното съобщение.

ООД, стартира играта „7-те ключа на Радио N JOY”. Радиоиграта е насочена единствено към слушателите на „Радио N JOY”.

Дружеството счита, че не е извършило нарушение по чл. 36, ал. 3 от ЗЗК, поради следните съображения:

Съгласно разпоредбата на чл. 36, ал. 3 от ЗЗК се забранява извършването на продажба, която съгласно теорията и практиката на КЗК и ВАС е всяко възмездно разпространение на даден продукт или услуга. Радиопрограма N JOY може да бъде слушана свободно в ефира. За слушането на радиото не се заплаща такса, не се сключва договор със слушателите, нито е налице някаква друга форма на плащане от страна на потребителите. Следователно според дружеството не е налице закупуване на услугата. Слушането на радио не е възмездно.

На следващо място се посочва, че чрез играта не се използват непазарни методи за привличане на потребители и стимулиране продажбите на предлагания продукт. Също така не е налице стимулиране на поведението на потребителите да закупят даден продукт не заради неговите качества или според нуждите си, а единствено заради възможността да получат безвъзмездно нещо, което е на значителна стойност. С промоционалната игра не се стимулира продажба на стоки или услуги на дружеството, а цената на един SMS нито е цена на продукт, нито е относима към „слушане на радио”, което се предлага с играта. Основното е слушането на радио. Навсякъде играта е промотирана като „голямата слушателска надпревара”, „слушай и спечели”. Тя е предназначена за „слушателите”, а слушането на радио не представлява продажба на стока или услуга. Слушането на радио е безплатно. Дружеството не извършва продажба, и критерият цена на продавана стока или услуга не е налице. Според „Радиокомпания Си Джей” ООД стойността на предлаганата предметна награда би имала значение, само ако едновременно с това се установява предпоставката „продажба” (възмездно предлагане), цена на „слушане на радио”, което в случая не е стока и услуга, предмет на продажба.

Поради гореизложеното, дружеството счита, че не е осъществило нарушение по чл. 36, ал. 3 от ЗЗК.

СТАНОВИЩЕ ОТ ДЪРЖАВНА КОМИСИЯ ПО ХАЗАРТА

В хода на производството с писмо Изх. № ИС-111-КЗК-880/10.02.2009 г. бе изискано становище от Държавната комисия по хазарта.

С писмо вх. № към КЗК-880/16.02.2009 г. Комисията посочва, че хазартна е всяка игра, в която има залог и може да се получи печалба или да се загуби залогът, съгласно чл. 2 от Закона за хазарта. Организирането и провеждането на игри чрез SMS и формирането на печалба чрез SMS с добавена стойност, попадат под разпоредбите на чл. 12, чл. 64 и чл. 65, ал. 3 от Закона за хазарта.

ФАКТИЧЕСКА ОБСТАНОВКА

1. ИДЕНТИФИКАЦИЯ НА СТРАНИТЕ В ПРОИЗВОДСТВОТО:

1.1. „БОЛКАН НЮЗ КОРПОРЕЙШЪН” ЕАД, ЕИК: 130081393, със седалище и адрес на управление: гр. София, район „Триадица”, пл. „България” № 1, административна сграда на НДК и с предмет на дейност: телевизионна дейност, изработване и разпространение на телевизионни програми,

...закупуване и разпространение на телевизионни програми...както и други стопански дейности, незабранени от законите на Р.България.

Дружеството се представлява поотделно от съвета на директорите Томас Мокридж, Гари Дезмонд Дейви, Вики Валериева Политова – Луканова.

1.2. **„РАДИОКОМПАНИЯ СИ ДЖЕЙ” ООД**, ЕИК: 131117650, със седалище и адрес на управление: гр. София, район „Оборище”, ул. „Панайот Волов” № 3, и с предмет на дейност: изготвяне на радиопрограми, извършване на продуцентска и звукозаписна дейност, незабранена със закон или друг нормативен акт.

Дружеството се представлява от управителя Васил Димитров Димитров.

2. ХРОНОЛОГИЯ НА УСТАНОВЕНИТЕ ФАКТИ И ОБСТОЯТЕЛСТВА:

2.1. „Радиокомпания Си Джей” ООД осъществява стопанска дейност, свързана с изготвяне и разпространение на музикална радиопрограма N JOY, съгласно издаден лиценз № 441-00224/11.01.2001 г.

2.2. Дружеството е провело промоционална игра под надслов: „7-те Ключа на радио Енджой”.

2.3. **Организатор** на играта е **„Радиокомпания Си Джей” ООД, гр. София**

2.4. Промоционалната игра е рекламирана, както следва:

- а) в ефира на Радио N JOY,
- б) в ефира на телевизиите БТВ, FOX и GTV,
- в) в печатните издания на в-к „Новинар”, в-к „Дума”, в-к „Монитор”, в-к „Телеграф”,
- г) сп. Тор Gear, сп. HiComm, сп. „Блясък”, сп. „Интро”, сп. „Лик”, сп. „Паралели”, сп. „Вагабонд” и сп. „Жената днес” и
- д) чрез интернет

2.5. Периодът на провеждане на промоцията е от 17.09.2009 г. - 06.11.2009 г.

2.6. Условия за участие в играта:

Играта „7-те Ключа на радио N JOY” е насочена е към слушателите на радиото. За участие в играта е необходимо да бъде изпратен SMS с име и фамилия на кратък номер 1707 с начална дума „игра” и отговор на въпроса: „Как се казва моделът на Ситроен, който е 4 х 4?”. Стойността на един SMS е 0.60 лв с ДДС. От понеделник до петък от 6.00 до 20.00 часа водещите на радио N JOY в произволен момент, звънят на слушател, заявил участие в играта и ако той слуша радио N JOY в същия момент и познае коя е песента, която звучи в ефир, става дневен победител. Всеки ден има 5 дневни победителя. В края на седмицата, петък, 17 часа, от всички 25 седмични победителя се изтегля един от 7-те финалисти в голямата игра 7-те Ключа на радио N JOY.

В края на играта на специално организирано събитие, в присъствието на нотариус, седемте финалисти избират своите ключове, с които се опитват да отворят, всеки със своя ключ, наградата CITROEN C – CROSSER. Един от тях печели автомобила, останлите шест печелят уикенд за двама в Истанбул. Освен това, от всички участвали в играта се изтегля името на един човек, който печели новогодишна екскурзия за 2-ма в Анталия.

2.7. „Радиокомпания Си Джей” ООД сключва договор от 24.04.2007 г. за доставка на SMS съобщения с „М Телеком” ЕООД (към настоящия момент „Велти” ЕООД²). В договора и анекса към него са уточнени услугите, специалния кратък номер за играта и крайната цена за потребителите. Разпределението на приходите от доставката на SMS относно промоционална игра „7-те ключа на Радио N JOY” е както следва:

Тарифа (лв. за 1 SMS без ДДС)	Брой SMS месечно	Нетен дял	Дял за радиото
0,50	До 10 000	0,26	0,20
0,50	Над 10 000	0,26	0,23

Видно от предоставена с писмо Вх. № към КЗК-880/09 от 15.02.2010 г. статистика и месечни отчети за периода от 01.09.2009 г. до 30.11.2009 г. за реализирания приход на „Радиокомпания Си Джей” ООД от трафика на SMS услуги е както следва:

За периода от 01.09.2009 г. до 30.09.2009 г.

	Входящи (87) 1707	Входящи (88) 1707	Входящи (89) 1707
Общо брой SMS	394	1905	1211
Сума (лева)	78,8	381	242,2
Общо приход	694, 68 лева		

За периода от 01.10.2009 г. до 31.10.2009 г.

	Входящи (87) 1707	Входящи (88) 1707	Входящи (89) 1707
Общо брой SMS	428	1627	1152
Сума (лева)	85,6	325,4	230,4
Общо приход	641, 40 лева		

За период от 01.11.2009 г. до 30.11.2009 г.

	Входящи (87) 1707	Входящи (88) 1707	Входящи (89) 1707
Общо брой SMS	91	485	372
Сума (лева)	18,2	97	74,4
Общо приход	189,60 лева		

За периода от 01.09.2009 г. до 30.11.2009 г. „Радиокомпания Си Джей” ООД реализира общ приход в размер на 1525, 68 лева, съобразно предвидения в договора дял, от организиране на промоционална игра „7-те ключа на Радио N JOY”.

2.8. „Радиокомпания Си Джей” ООД сключва договор от 24.04.2007 г. с „Автомотор Корпорация” АД за замяна на стока срещу услуги, като „Радиокомпания Си Джей” ООД поема ангажимента да организира игра с

² С Решение № 7/05.11.2007 г. в СГС е вписана промяна на наименованието от „М Телеком” ЕООД на „Велти” ЕООД;

основен акцент върху марката CITROEN C – CROSSER със рекламна опция - присъствие на моделът CITROEN C – CROSSER в рекламни клипове излъчвани по БТВ, Фокс Лайф, Фокс Крайм, Метромедиа, отпечатване и заемане на позиции за външна реклама, излъчване на 300 броя промо анонси за играта в ефира на Радио N JOY и други рекламни средства. Съгласно ал. 2 от договора, „Автомотор Корпорация” АД се ангажира да предостави правото на собственост на 1 (един) брой автомобил с марка CITROEN C – CROSSER на „Радиокомпания Си Джей” ООД, а „Радиокомпания Си Джей” ООД поема ангажимента да предостави излъчване на посочените рекламни опции.

2.9. Съгласно констативен Протокол № 1/08.01.2010 г. на работния екип се установи следното:

Играта „7-те Ключа на радио N JOY” е приключила през месец ноември 2009 г. В присъствието на нотариус, в Автосалона на Ситроен, в гр. Божурище е избран г-н Атанас Атанасов за победител в играта, който печели наградата CITROEN C – CROSSER.

2.10. Хазартна е всяка игра, в която има залог и може да се получи печалба или да се загуби залогът, съгласно чл. 2 от Закона за хазарта. Организирането и провеждането на игри чрез SMS и формирането на печалба чрез SMS с добавена стойност, попадат под разпоредбите на чл. 12, чл. 64 и чл. 65, ал. 3 от Закона за хазарта³.

2.11. „Радиокомпания Си Джей” ООД не е подавала искане в Държавната комисия по хазарта на основание чл. 18, ал. 1 от ЗХ за издаване на разрешение за организиране на промоционална игра „7-те ключа на Радио N JOY”⁴.

ПРАВНИ ИЗВОДИ

В глава седма на ЗЗК е уредена защитата срещу нелоялна конкуренция като една от проявите форми на ограничаване на конкуренцията. Разпоредбите на глава седма от ЗЗК съдържат специалните състави на нелоялна конкуренция, но за да бъде дадено поведение квалифицирано по някой от тях, е необходимо то да осъществява кумулативно и елементите, визирани в общата забрана по чл. 29 от ЗЗК. Следва да бъде установено поведение (действие или бездействие) при осъществяване на стопанска дейност, което е в противоречие с добросъвестната търговска практика и уврежда или може да увреди интересите на конкурентите в отношенията помежду им.

Безспорно **„Радиокомпания Си.Джей” ООД** е предприятие по смисъла на § 1, т. 7 от ЗЗК, което извършва стопанска дейност на територията на страната, свързана с изготвянето и разпространението на радиопрограми и по-конкретно Радиопрограмата на „радио N JOY”. В конкретния случай обект на проучването е поведението на дружеството, във връзка с провеждането на промоционална игра „7-те Ключа на радио N JOY”. Следва да бъде посочено, че в приложното поле на ЗЗК попадат онези действия на предприятията, с които се засяга негативно конкуренцията и които създават възможност за неблагоприятно въздействие върху конкурентната среда на съответния пазар.

По отношение на **„Болкан Нюз Корпорейшън” ЕАД**, се установи, че дружеството е съдружник в „Радиокомпания Си.Джей” ООД. Както вече бе

³ Видно от писмо вх. № към КЗК-880/16.02.2009 г. от Държавната комисия по хазарта;

⁴ Видно от писмо вх. № към КЗК-880/16.02.2009 г. от Държавната комисия по хазарта;

установено, „Радио N JOY” е собственост на радиокompания „СИ.ДЖЕЙ” ООД, което е самостоятелно търговско дружество. В този смисъл в контекста на легалната дефиниция на понятието „предприятие”, дружеството притежава визираните в дефиницията характеристики. Доколкото обаче **„Болкан Нюз Корпорейшън” ЕАД** не е организатор на промоционалната игра, предмет на проучването в настоящото производство, производството по отношение на това ответно дружество следва да приключи с установяване на липсата на извършено нарушение по чл. 36 ал.3 от ЗЗК.

по чл. 36, ал. 3 от ЗЗК

С разпоредбата на ал. 3 от чл. 36 от ЗЗК е въведена забрана за извършване на продажба, чрез прилагане на непазарни стимули за купувачите, като метод за увеличаване на продажбите. За да е налице добросъвестно поведение съобразено със забраната на чл. 36, ал. 3 от ЗЗК, следва да се избегне всяка продажба, с която на потребителя се предлага шанс за печалба със стойност многократно превишаваща стойността на продаваната стока или услуга. Законовата забрана е продиктувана от това, че подобен подход изкривява търсенето, което започва да се определя в зависимост не от характеристики и качества на стоките или услугите, а от възможността потребителят да се спечели нещо друго на висока цена.

Предлаганата от ответното дружество „Радиокompания Си.Джей” ООД услуга на слушателите - разпространението на радиопрограмата на „Радио N JOY”, е безплатна за тях. Не е необходимо слушателите да заплащат каквато и да било такса и/или да сключват някакъв договор, за да я получат. В този смисъл промоционалната игра „7-те Ключа на радио N JOY” не попада в приложното поле на разпоредбата на чл. 36, ал. 3 от ЗЗК, поради следните съображения:

За да може да бъде ангажирана отговорността на конкретното предприятие по смисъла на специалната норма, следва да са налице и двете кумулативни предпоставки: извършването на продажба и предлагането или обещаването заедно с нея на нещо, чието получаване зависи от разиграване на игри с парични или предметни награди, чиято стойност значително надвишава цената на продаваната стока или услуга.

За да е налице продажба по смисъла на разглежданата разпоредба е необходимо да бъде доказано възмездно разпространение на продукт или услуга⁵. Такова липсва в конкретния случай. Предлаганата услуга от „Радиокompания Си.Джей” ООД на слушателите му (разпространение на радиопрограмата) няма възмезден характер.

Всеки слушател на радиото, който желае да вземе участие в процесната игра не е обвързан от закупуване на определена стока или услуга. За участие в играта е необходимо лицето да бъде слушател на радиото, да изпрати SMS на кратък номер 1707 с начална дума „игра” и да отговори на определен въпрос. Играта е промотирана като „голямата слушателска надпревара”, „слушай и спечели”. Очевидно е, че организирането на процесната игра цели да привлече повече слушатели именно към радиопрограмата на „Радио N JOY”. Изпращането на SMS, обаче, като условие за участие в играта, не представлява „покупка” на услугата, предлагана от радиото, по смисъла на чл. 36, ал. 3 от ЗЗК. Изпращането на SMS е включено в стандарта GSM далекосъобщителна услуга, свързана с пренос на информация между крайни клиенти. Поначало комуникацията на

⁵ Решение № 3623/2006 г. ВАС тричленен състав по адм. дело. № 11041/2004 г.

абоната със самия оператор не е услуга в същинския смисъл, т.к. не обслужва конкретни житейски интереси или пазарни нужди, респ. - отношения, за които може да се получи цена⁶. Такава услуга е осъществяване на връзка между крайни клиенти, предоставените им мобилни гласови услуги и реализирания по този начин трафик. В конкретния случай SMS-ите се явяват единствено и само средство за придобиване възможност за спечелване на промотираната награда от играта CITROEN C – CROSSER.

Поради изложените съображения Комисията приема за установено, че **„Радиокомпания Си.Джей” ООД не е извършила нарушение на чл. 36 ал. 3 от ЗЗК.**

по чл. 29 от ЗЗК

Извън изложените по-горе съображения, които пряко се отнасят до фактическия състав на чл. 36, ал. 3 от ЗЗК, Комисията обсъди и цялостния контекст на провеждане на процесната игра с оглед прилагане на генералната забрана за извършване на нелоялна конкуренция.

Разпоредбата на чл. 29 от ЗЗК забранява всяко действие или бездействие при осъществяване на стопанска дейност, което е в противоречие с добросъвестната търговска практика и уврежда или може да увреди интересите на конкурентите в отношенията помежду им.

По отношение на слушателите на радиото разпространението и приемането на радиопрограмата му наистина е безплатно. Същевременно, обаче, радиото извършва продажба на рекламno време на друг кръг свои клиенти – рекламодателите, от което получава приходи и тази дейност безспорно се квалифицира като „стопанска”. На този пазар „Радио N Joy” се намира в отношения на конкуренция, най-общо, с останалите радиа за привличане на рекламодатели. Поведението на **„Радиокомпания Си.Джей” ООД** във връзка с провеждането на процесната игра следва да бъде оценено по отношение на неговата добросъвестност с оглед на този пазар.

Изборът от страна на слушателите на желана радиостанция се определя преди всичко от вкусове и предпочитания на конкретния индивид към определен стил музика. Обстоятелството, че всички радиостанции са свободно и при еднакви условия достъпни за всички потенциални слушатели, навежда на извода, че слушателите във всеки един момент бързо могат да изберат или да променят слушаната радио- честота. Привличането на слушателска аудитория има отношение към рейтинга на съответна програма, което от своя страна оказва пряко влияние върху цената на рекламното време, предоставяно от нея. Така разиграваната от радиото игра, в която се обещава като голяма награда лек автомобил, е в състояние да изкриви слушателския интерес и да повлияе върху избора на слушателите на радиостанция, който да се мотивира не на база качество на програмната схема на радиото, а на възможността да бъде спечелена наградата. В този смисъл е очевидно желанието на организатора да привлече повече слушатели именно към радиопрограмата на „Радио N JOY”. По този начин радиото повишава не само цената на своето рекламno време, но и общата си атрактивност за настоящи и бъдещи рекламодатели. Постигането на тази цел, обаче, чрез използването на непазарни методи може да предизвика изкривяване на търсенето на така предлаганата услуга, съответно да повлияе негативно върху конкурентната среда.

⁶ Решение № 9330/2009 г. на ВАС – VII – мо отделение.

Като недобросъвестен метод за пренасочване на слушателския интерес, стимулиране на интереса на рекламодателите и повишаване на цената на рекламното време в настоящия случай се приема организирането от страна на ответното дружество „Радиокомпания Си.Джей” ООД на игра, която притежава белезите на хазартна, без за провеждането ѝ да са получени необходимите по специалния Закон за хазарта разрешения. По този начин дружеството избягва необходимите административни процедури, спестява разходите, свързани с провеждането на хазартна игра и си осигурява конкурентно предимство чрез използването на недобросъвестни търговски практики.

Анализът на правилата и начина на организиране на процесната игра „7-те Ключа на радио N JOY” я определят като игра със залагания върху случайни събития, съгласно Раздел X от Закона за хазарта⁷. Механизмът на провеждането ѝ включва залог от страна на участника и предвижда теглене на печеливш на случаен принцип. Стойността на SMS-а е залог, по смисъла на § 1, т. 1 от ДР на ЗХ, срещу който участникът получава възможност да спечели многократно повисока награда. Цената на краткото съобщение, в размер на 0,60 лв. с ДДС, е над действащите базови цени на услугата SMS на мобилните оператори. На основание тези характеристики - печелившите се „теглят” случайно и има залог - Комисията приема, че в случая е налице игра с характеристиките на хазартна игра, по смисъла на Закона за хазарта.

Изпращането на кратко SMS – съобщение, като начин на участие в играта, облагодетелства дружеството. То получава приход, като процент отчисление от генерирания общ приход от изпратените SMS, въз основа на сключения договор⁸ за предоставяне на SMS услуги, във връзка с процесната игра. Дружеството не формира разход за доставка на SMS съобщения.

Недобросъвестното поведение на дружеството при провеждането на промоционалната игра включва и не подаването в Държавната комисия по хазарта искане за издаване на разрешение за провеждането на процесната игра. Не спазването на предвидения в закона ред за провеждане на този род игри поставя радиото в по-изгодно положение в сравнение с останалите участници на пазара, които съблюдават нормативно предвидените правила, като по този начин си осигурява конкурентно предимство пред другите участници на пазара, излъчващи подобни игри.

С оглед на гореизложеното, Комисията счита, че така организираната игра притежава белезите на хазартна.. Липсата на разрешение за провеждане на същата, както и използването на не пазарни стимули за привличане на слушателска аудитория с цел увеличаване на постъпленията на радиото от реклами противоречи на добросъвестната търговска практика и може да доведе до изкривяване на пазара и пренасочване на потребителското търсене.

Поради изложените съображения Комисията приема за установено, че „Радиокомпания Си.Джей” ООД е извършила нарушение на чл. 29 от ЗЗК.

Относно определяне размера на имуществената санкция

В съответствие с Методиката за определяне размера на имуществените санкции и глоби по ЗЗК при определяне на наказанието се вземат предвид тежестта на нарушението, подбудите за неговото извършване и другите

⁷ Такова е схващането на ВАС в цитираното вече решение № 9330/2009 г.

⁸ с „Велти” ЕООД

смекчаващи и отегчаващи вината обстоятелства, както и имотното състояние на нарушителя.

Принципно нарушенията в областта на нелоялната конкуренция крият по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с останалите видове нарушения по Закона за защита на конкуренцията. В този смисъл, те имат по-слаб антиконкурентен ефект върху пазарната среда, което обуславя и налагането на по-ниски по размер санкции.

При преценката относно размера, в конкретния случай бяха отчетени редица обстоятелства, свързани с характера на нарушението, степента на обществена опасност, неговата продължителност и др., които да доведат до налагане на обоснована и справедлива имуществена санкция.

Разглежданата игра е популяризирана чрез национални медии на радио, телевизия и печатни издания, което предполага, че тя е обхванала голяма част от пазара и е достигнала до максимален брой потребители.

Установеното нарушение е осъществено за кратък период от време - в рамките на два месеца, от 17.09.2009г. до 06.11.2009г. Към настоящия момент процесната игра е приключила и голямата награда лек автомобил е изтеглена. Като облекчаващо обстоятелство се приема факта, че дружеството оказва нужното съдействие на Комисията в хода на разследването. Преките реализираните приходи от дружеството от неправомерното му поведение са минимални по размер.

Видно от представения Отчет за приходите и разходите на „Радиокомпания Си.Джей” ООД, дружеството е реализирало оборот в размер на 4 220 000 лева (четири милиона двеста и двадесет хиляди лева) за 2008 г.

След обсъждане на всички отговорността обстоятелства, Комисията счита, че размерът на имуществените санкции следва по-конкретно да възлиза на 1 % (един процент) от общия оборот в размер на на дружеството нарушител.

Въз основа на изложеното, поведението на „Радиокомпания Си.Джей” ООД е съставомерно по смисъла на чл. 29 от ЗЗК и на основание чл. 98, ал. 1, т. 1 от ЗЗК, във връзка с чл. 100, ал. 1, т. 6 от ЗЗК и на основание чл. 98, ал. 1, т. 3 от ЗЗК Комисията за защита на конкуренцията

Р Е Ш И:

1. **УСТАНОВЯВА ИЗВЪРШЕНО НАРУШЕНИЕ** по чл. 29 от ЗЗК от страна на „Радиокомпания Си.Джей” ООД, със седалище и адрес на управление, гр. София, район „Оборище”, ул. „Панайот Волов” № 3 и **НАЛАГА**

ИМУЩЕСТВЕНА САНКЦИЯ в размер на 42 200 (четиридесет и две хиляди и двеста лева).

2. Установява, че не е извършено нарушение по чл. 36 ал. 3 от ЗЗК от страна на „Радиокомпания Си.Джей” ООД, със седалище и адрес на управление, гр. София, район „Оборище”, ул. „Панайот Волов” № 3.

3. Установява, че не е извършено нарушение по чл. 36 ал. 3 от страна на „Болкан нюз корпорейшън” ЕАД, със седалище и адрес на управление: гр. София, район „Триадица”, пл. „България” № 1, административна сграда на НДК.

Имуществените санкции се внасят на името и по сметка на КЗК - БНБ – Централно управление, пл. “Ал. Батенберг” № 1, IBAN: BG32 BNBG 9661 30 00101701; BIC код на БНБ: BNBG BGSD или в брой в касата на Комисията.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в четиринадесетдневен срок от съобщаването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....

Петко Николов

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....

Александър Александров

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....

Реджеб Мустафа

ЧЛЕНОВЕ:

.....

Весела Антонова

.....

Евгений Иванов

.....

Ненко Темелков