

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie Rady na zasadnutie Rady pre mediálne služby dňa 10. 4. 2024

Správne konanie: 0030/SKL/2024
Predmet: § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: Rádio POHODA s.r.o.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 27. 3. 2024

NÁVRH UZNESENIA:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „Rada“) v senáte 1 zloženom z predsedníčky senátu doc. PhDr. Anikó Dušíkovej, CSc. a členov senátu Ivana Bindasa a PhDr. Marty Danielovej ako orgán príslušný podľa § 109 a § 110 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“) v pléne v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) (ďalej len zákon č. 71/1967 Zb.) rozhodla, že účastník správneho konania č. 0030/SKL/2024 (predtým č. REO-RPMS/2023/01362) Rádio POHODA s.r.o.

porušil

zákaz vysielat' bez autorizácie podľa **§ 20 ods. 8** zákona č. 264/2022 Z. z.

tým,

že dňa 2. 8. 2023 o cca 8:59 h a cca 17:58 h vysielal na internetovej stránke <https://radiopohoda.com/> službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Pohoda a dňa 1. 8. 2023 o cca 8:58 h a cca 17:59 h vysielal na internetovej stránke <https://radiopohoda.sk/> službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Pohoda 2, ktoré naplnili definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.,

za čo mu ukladá

podľa ustanovenia § 134 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. sankciu – **upozornenie na porušenie zákona.**

Úloha:

Kancelária Rady vydá písomné vyhotovenie rozhodnutia o uložení sankcie a doručí ho účastníkovi konania.

T: 10. 5. 2024

Z: ReO

* * *

Rada na svojom zasadnutí dňa 25. 10. 2023 prijala uznesenie o začatí správneho konania voči spoločnosti Rádio POHODA s.r.o. vo veci možného porušenia zákaz vysielat' bez autorizácie podľa **§ 20 ods. 8** zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že dňa 2. 8. 2023 o cca 8:59 h a cca 17:58 h vysielal na internetovej stránke <https://radiopohoda.com/> službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Pohoda a dňa 1. 8. 2023 o cca 8:58 h a cca 17:59 h vysielala na internetovej stránke <https://radiopohoda.sk/> službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Pohoda 2, ktoré mohli naplniť definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Oznámenie o začatí správneho konania nebolo účastníkovi konania doručené. Zásielku do vlastných rúk si účastník konania nevyzdvihol v odbernej lehote. Zásielka sa správnomu orgánu vrátila dňa 19. 12. 2023. S prihliadnutím na ust. § 24 ods. 2 posledná veta zákon č. 71/1967 Zb. správne konania začalo 19. 12. 2023.

Opätovná výzva na vyjadrenie k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní bola účastníkovi konania doručená prostredníctvom elektronickej schránky dňa 19. 1. 2024.

Účastník konania bol súčasne vyzvaný, aby v lehote najneskôr do 5 dní od doručenia opätovnej výzvy v súlade s § 33 ods. 1 a § 34 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. zaslal svoje stanovisko, prípadne navrhol dôkazy a vyjadril sa k podkladom pre rozhodnutie v predmetnom správnom konaní.

Súčasne bol účastník konania upozornený, že pokiaľ svoje práva v stanovenej lehote nevyužije, Rada môže rozhodnúť vo veci aj bez jeho stanoviska, pokiaľ uzná, že podklady a dôkazy zhromaždené v správnom konaní sú dostačujúce podľa § 46 zákona č. 71/1967 Zb. Prílohou opätovnej výzvy bol aj prepis/popis skutkového stavu k správnomu konaniu č. 0030/SKL/2024 (predchádzajúce č. REO-RPMS/2023/01362).

Účastník konania sa k skutkovým zisteniam a právnym záverom uvedeným v oznámení o začatí správneho konania nevyjadril.

Subjektívna 6-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa § 135 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. začala plynúť dňa 25. 10. 2023 a uplynie dňa 25. 4. 2024. Objektívna 18-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa cit. ustanovenia začala plynúť dňa 1. 8. 2023 a uplynie dňa 1. 2. 2025.

* * *

Podľa § 109 ods. 2 prvá veta zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Regulátor vykonáva dohľad nad dodržiavaním právnych predpisov upravujúcich vysielanie, retransmisiu, poskytovanie audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie a poskytovanie platforiem na zdieľanie obsahu.“

Podľa ustanovenia § 110 ods. 2 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Do pôsobnosti regulátora v oblasti výkonu štátnej správy patrí aj dohliadať na dodržiavanie povinností podľa tohto zákona a podľa osobitného predpisu.“

Podľa ustanovenia § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Programová služba je služba,

a) ktorá je primárne hospodárskej povahy,

b) ktorá je poskytovaná ako zámerné časové usporiadanie programov a iných zložiek tejto služby vytvárajúce uzavretý, simultánne prijímateľný celok,

c) ktorej základným účelom alebo základným účelom jej oddeliteľnej časti je umožniť sledovanie programov,

d) za ktorú je redakčne zodpovedný vysielateľ,

e) ktorá je poskytovaná prostredníctvom siete a

f) ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť.“

Podľa ustanovenia § 19 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Vysielanie programovej služby prostredníctvom internetu je šírenie programovej služby výhradne prostredníctvom internetu (webcasting)“.

Podľa ustanovenia § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Vysielanie programovej služby bez autorizácie sa zakazuje.“

* * *

Rada vykonala monitoring služby Rádio Pohoda dostupnej na internetovej stránke <https://radiopohoda.com/>, pričom zistila, že na nej boli dňa 2. 8. 2023 o cca 8:59 h a cca 17:58 h šírené zvukové komunikáty, najmä hudobné diela, ale aj spravodajstvo a program *Hudobný historický kalendár*. Rada tiež vykonala monitoring služby Rádio Pohoda 2 dostupnej na internetovej stránke <https://radiopohoda.sk/>, pričom zistila, že na nej boli dňa 1. 8. 2023 o cca 8:58 h a cca 17:59 h šírené zvukové komunikáty, najmä hudobné diela, ale aj predpoveď počasia a program *Dance-party*. V rámci zvukových komunikátov Rádia Pohoda boli zaznamenané úseky, v ktorých bolo uvedené: *„Rádio Pohoda, váš reklamný partner.“* resp. aj: *„S nami vaša reklama poletí do celého*

sveta. *Rádio Pohoda*.". V prípade Rádia Pohoda 2 bolo zaznamenané v čase o cca 9:41 hod. reklamné oznámenie.

Na základe obsahu uvedených služieb a spôsobu ich šírenia je možné, že tieto služby napĺňajú definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. Podľa údajov uvedených na stránke https://radiopohoda.sk/?page_id=4428 je pravdepodobné, že tieto služby poskytuje spoločnosť Rádio POHODA s.r.o.

Správnemu orgánu je z úradnej činnosti známe, že obchodná spoločnosť Rádio POHODA s.r.o. nie je držiteľom autorizácie vysielania.

* * *

Pre posúdenie toho, či účastník konania porušil zákaz vysielat' programovú službu bez autorizácie bolo potrebné zodpovedať otázku, či uvedené zvukové komunikáty možno považovať za programovú službu.

Programová služba je

a) *je služba, ktorá je primárne hospodárskej povahy*

Legislatíva európskeho spoločenstva definuje audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie ako službu, ktorá je „bežne poskytovaná za odplatu“. Z ustálenej judikatúry Európskeho súdneho dvora vyplýva, že odplata nemusí mať nutne peňažnú formu. Odplata za poskytovanie danej služby nemusí nutne pochádzať od príjemcu danej služby, ale môže pochádzať aj z iných zdrojov alebo subjektov, avšak medzi poskytovaním danej služby a prijímanou odplatom musí existovať prepojenie (napr. televízne vysielanie, ktoré je bez priameho poplatku pre diváka, pričom vysielateľ má z tejto služby príjmy z reklamy). Z judikatúry tiež vyplýva, že na to, aby mala služba hospodársku povahu, by aktivity, ktoré sú súčasťou služby a ktoré prinášajú ekonomický efekt, nemali byť marginálne k hlavnému účelu poskytovania služby. Výskyt reklamy na stránke služby teda môže byť jedným z indikátorov charakteru danej služby a teda, či je daná služba primárne hospodárskej povahy.

V rámci zvukových komunikátov Rádia Pohoda Kancelária Rady zachytila úseky, v ktorých sa tvrdilo: „*Rádio Pohoda, váš reklamný partner.*“ resp. aj: „*S nami vaša reklama poletí do celého sveta. Rádio Pohoda.*“, čo naznačovalo zámer vysielat' reklamy. V prípade Rádia Pohoda 2 Kancelária Rady zachytila v čase o cca 9:41 h reklamné oznámenie. Predmetné vyjadrenie jasne a určito naznačovalo zámer rádia vysielat' reklamy. Podľa názoru Kancelária Rady tak dané programové služby môžu nadobúdať hospodársku povahu.

b) *ktorá je poskytovaná ako zámerné časové usporiadanie programov a iných zložiek tejto služby vytvárajúce uzavretý, simultánne prijímateľný celok*

Podľa § 8 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách program je: „*zvukový komunikát tvoriaci svojím obsahom, formou a funkciou uzavretý celok v rámci programovej služby vysielateľa*“. Kancelária Rady sa domnieva, že šírené zvukové komunikáty tvorili svojím obsahom, formou a funkciou uzavretý celok. Uvedené je možno dôvodiť tou skutočnosťou, že jednotlivé programy (napr. Správy, Počasie či Hudobný historický kalendár) mali svoj úvod, svoj špecifický tematický obsah a záver, a boli oddelené, odlišovali sa od iných odvysielaných komunikátov, je možné ich brať samostatne a nič nenasvedčuje tomu, že by boli neukončené. Z internetových stránok, prostredníctvom ktorých účastník konania vysielal, je zrejmé, že obsahom vysielania bolo zámerné časové usporiadanie programov. Vysielanie prebiehalo naživo, teda poslucháč po spustení služby počul program, ktorý bol práve vysielaný podľa programovej skladby. Poslucháč vysielanie nemohol ovplyvniť. Vysielanie obsahovalo programy zostavené do časového sledu, ktoré vytvárali uzavretý celok. Možno preto konštatovať, že išlo o lineárnu mediálnu službu.

c) *ktorej základným účelom alebo základným účelom jej oddeliteľnej časti je umožniť sledovanie programov*

Z internetovej stránky <https://radiopohoda.com/> a <https://radiopohoda.sk/>, prostredníctvom ktorej účastník konania vysielal, je zrejmé, že základným účelom tejto služby je sledovanie programov.

d) *za ktorú je redakčne zodpovedný vysielateľ*

Z internetovej stránky <https://radiopohoda.com/> a <https://radiopohoda.sk/>, konkrétne zo sekcie Kontakt vyplýva, že za vysielanie programovej služby je redakčne zodpovedný účastník konania.

e) *ktorá je poskytovaná prostredníctvom siete*

Služby sú poskytované prostredníctvom siete internet, na internetových stránkach <https://radiopohoda.com/>, <https://radiopohoda.sk/>.

f) *ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť.*

Služby sú navrhnuté s ohľadom na poskytovanie rozmanitého obsahu, ktorý je zameraný nie len na mnohé hudobné skladby, ale aj informácie o aktuálnych udalostiach alebo počasí. Počúvanie programov predmetnej služby umožňuje poslucháčom prístup k aktuálnym informáciám a zábave. Na základe uvedeného je Kancelária Rady názoru, že kritérium účelu služby zabávať, informovať alebo vzdelávať je naplnené.

S ohľadom na uvedené Kancelária Rady dospela k záveru, že šírené zvukové komunikáty spĺňali všetky podmienky programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., a teda boli programovou službou.

Programové služby boli šírené prostredníctvom internetu, a teda boli vysielaním programovej služby prostredníctvom internetu podľa § 19 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z.

Vzhľadom na naplnenie znakov programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. možno tiež konštatovať, že účastník predmetného správneho konania je vysielateľom v zmysle § 19 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., podľa ktorého „*Vysielateľ je osoba, ktorá redakčne zodpovedá za obsah programovej služby a časové usporiadanie jednotlivých zložiek programovej služby, ktorú vysielala alebo ktorú necháva šíriť v úplnej a nezmenenej forme treťou osobou.*“

* * *

Na základe vyššie uvedeného sme toho názoru, že účastník konania porušil zákaz vysielat' bez autorizácie podľa § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách tým, že dňa 2. 8. 2023 o cca 8:59 h a cca 17:58 h vysielal na internetovej stránke <https://radiopohoda.com/> službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Pohoda a dňa 1. 8. 2023 o cca 8:58 h a cca 17:59 h vysielala na internetovej stránke <https://radiopohoda.sk/> službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Pohoda 2, ktoré naplnili definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z..

* * *

U právnických osôb sa zodpovednosť za správne delikty zakladá zásadne bez ohľadu na zavinenie. Uvedené platí aj v prípade zákona č. 264/2022 Z. z. ako aj zákona č. 71/1967 Zb., ktoré nevyžadujú pri preukázaní, či došlo k správne deliktu, dokazovať zavinenie alebo dokonca úmyselné konanie. Podstatné je iba to, či k porušeniu zákona objektívne došlo alebo nie. Tomu, že sa v tomto prípade nielenže nedokazuje zavinenie, ale ani sa nerozlišuje medzi zavinením úmyselným a

nedbanlivostným, svedčí aj skutočnosť, že ani jeden z citovaných zákonov neobsahuje tzv. liberačné dôvody, ktoré by umožnili zbaviť sa zodpovednosti za správny delikt. Okolnosti, za ktorých došlo k porušeniu zákona, môžu byť zohľadnené pri ukladaní druhu sankcie, ale nie sú dôvodom na zastavenie správneho konania.

Podľa ustanovenia § 136 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Sankciu vo forme upozornenia na porušenie zákona regulátor uloží povinnej osobe, ktorá konkrétnu povinnosť uloženú týmto zákonom porušila po prvýkrát alebo aj opakovane, ak od predchádzajúceho porušenia povinnosti uplynuli aspoň tri roky; ak povinnosť uložená týmto zákonom odkazuje na súbor povinností podľa osobitného predpisu, za opakované porušenie sa považuje opakované porušenie konkrétnej povinnosti zo súboru povinností podľa osobitného predpisu.“

Podľa ustanovenia § 142 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Regulátor uloží pokutu od 1 500 eur do 160 000 eur vysielateľovi, ktorý porušil zákaz vysielateľ bez autorizácie podľa § 20 ods. 8.“

Vychádzajúc z uvedeného má Kancelária Rady za preukázané, že účastník konania porušil zákaz vysielateľ programovú službu bez autorizácie. Na tomto mieste sa zdá ako vhodné doplniť, že účastník požiadal po začatí správneho konania o udelenie autorizácie. V súčasnosti je správne konanie prerušené z dôvodu, že účastník konania bol vyzvaný, aby odstránil nedostatky podania. S prihliadnutím na doterajšiu deliktuálnu bezúhonnosť účastníka konania ako aj na tú okolnosť, že účastník konania nechce v budúcnosti vysielateľ programové služby bez autorizácie navrhujeme uložiť účastníkovi konania sankciu upozornenie na porušenie zákona.

* * *

Záver:

Na základe uvedeného navrhujeme Rade, aby rozhodla podľa vyššie uvedeného návrhu uznesenia.