

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie Rady na zasadnutie Rady pre mediálne služby dňa 24. 4. 2024

Správne konanie: 0023/AMS/2024 zo dňa 2. 2. 2024
Predmet: žiadosť o autorizáciu poskytovania
Účastník konania: BONMEDIA s.r.o.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 10. 4. 2024

NÁVRH UZNESENIA Č. 1:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „Rada“) ako orgán príslušný podľa § 109 a § 110 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“) v senáte 1 zloženom z predsedníčky senátu doc. PhDr. Anikó Dušíkovej, CSc. a členov senátu Ivana Bindasa a PhDr. Marty Danielovej v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov (správny poriadok) (ďalej ako „zákon č. 71/1967 Zb.“), postupom podľa ustanovenia § 225 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla, že správne konanie č. 0023/AMS/2024 zo dňa 2. 2. 2024 vedené so spoločnosťou BONMEDIA s.r.o. podľa § 30 ods. 1 písm. e) zákona č. 71/1967 Zb.

zastavuje,

pretože Rada nie je príslušným orgánom na konanie a vec nemožno postúpiť príslušnému orgánu.

Úloha:

Kancelária Rady vyhotoví písomné znenie rozhodnutia a zašle ho účastníkovi konania.

T: 24. 5. 2024

Z: ReO

* * *

NÁVRH UZNESENIA Č. 2:

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 správny orgán v súlade s § 10 zákona č. 145/1995 Z. z. o správnych poplatkoch v znení neskorších predpisov (ďalej len zákon č. 145/1995 Z. z.) rozhodla

o vrátení poplatku

spoločnosti BONMEDIA s.r.o., so sídlom: Bojnická 18, 831 04 Bratislava, IČO: 35 739 835, **vo výške 190,- €** (slovom *jednostodevätidesiat* eur) z dôvodu, že sa nemohol vykonať úkon bez zavinenia poplatníka v lehote ustanovenej podľa osobitného predpisu.

Úloha:

Kancelária Rady vyhotoví písomné znenie rozhodnutia a zašle ho účastníkovi konania.

T: 24. 5. 2024

Z: ReO

* * *

Dňa 2. 2. 2024 účastník konania doručil Rade žiadosť o udelenie autorizácie poskytovania. Z toho dôvodu sa dňa 2. 2. 2024 začalo správne konanie č. 0023/AMS/2024 vo veci žiadosti o autorizáciu poskytovania.

Účastník konania žiada o autorizáciu poskytovania ako spoločnosť s ručením obmedzeným. Ide o obchodnú spoločnosť zapísanú v Obchodnom registri SR. Štatutárnym orgánom účastníka konania sú podľa údajov z výpisu z Obchodného registra SR, konatelia spoločnosti Ing. Peter Borovička a Mgr. Robert Turanský.

Účastník konania požiadal o udelenie autorizácie poskytovania služby **Bonmedia** dostupnej na webových stránkach www.bonmedia.sk, <https://www.magickazena.sk/magazin>, <https://egameport.com>, <https://www.viddoza.com/>, ako aj na platformách na zdieľanie videí Facebook a Instagram – webové odkazy: <https://www.facebook.com/MagickaZena/> a https://www.instagram.com/magicka_zena_magazin/.

* * *

Podľa § 110 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z.: „Do pôsobnosti regulátora v oblasti výkonu štátnej správy patrí rozhodovanie vo veciach

a) autorizácií,“

Podľa § 160 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Regulátor rozhodne o autorizácii do 90 dní od začatia konania o autorizácii vysielania.“

Podľa § 175 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Autorizovať možno audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, ktorú plánuje poskytovať

a) fyzická osoba, ktorá má trvalý pobyt alebo dlhodobý pobyt na území Slovenskej republiky, ak má spôsobilosť na právne úkony v plnom rozsahu, je bezúhonná a je zapísaná v registri partnerov verejného sektora,

b) poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, ktorý je zároveň verejnoprávnym vysielateľom,

c) právnická osoba so sídlom na území Slovenskej republiky, ak je bezúhonná a je zapísaná v registri partnerov verejného sektora.“

Podľa § 176 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) Žiadosť o autorizáciu poskytovania obsahuje

a) názov, identifikačné číslo organizácie, sídlo a právnu formu, ak je žiadateľom o autorizáciu poskytovania právnická osoba,

b) meno a priezvisko, dátum narodenia, štátne občianstvo, trvalý pobyt alebo dlhodobý pobyt, ak je žiadateľom o autorizáciu poskytovania fyzická osoba,

c) údaje podľa písmen a) a b) o osobách, ktoré sú štatutárnym orgánom alebo členom štatutárneho orgánu alebo kontrolného orgánu, ak je žiadateľom o autorizáciu poskytovania právnická osoba; ak žiadateľom o autorizáciu poskytovania je obchodná spoločnosť, uvedú sa údaje podľa písmen a) a b) aj o všetkých osobách s hlasovacím právom v riadiacom orgáne tejto osoby,

d) údaje podľa písmen a) a b) o všetkých spoločníkoch alebo akcionároch a údaje o základnom imaní a vkladoch všetkých spoločníkov a o ich obchodných podieloch vrátane určenia druhu a peňažného ocenenia nepeňažných vkladov alebo o rozdelení akcií medzi akcionárov, ak je žiadateľom o autorizáciu poskytovania právnická osoba,

e) navrhovaný názov audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie; názov nesmie byť hanlivý, v rozpore s dobrými mravmi alebo zameniteľný s označením audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie iného poskytovateľa a nesmie vzbudzovať klamlivú predstavu o obsahu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,

f) adresu webového sídla alebo špecifikáciu aplikácie, prostredníctvom ktorej je audiovizuálna mediálna služba na požiadanie prístupná,

g) špecifikáciu programov, ktoré preukazujú, že audiovizuálna mediálna služba na požiadanie je zameraná na miestne informačné prostredie alebo zdroje a na spoločné záujmy, ktoré vytvárajú a prehlbujú vnútorné väzby príslušného spoločenstva, a vedie k udržiavaniu pocitu identity so spoločenstvom v prípade žiadosti o autorizáciu komunitnej videoslужby,

h) informáciu, či žiadateľ podlieha niektorému samoregulačnému mechanizmu alebo samoregulačnému orgánu, ktorý tento mechanizmus presadzuje,

i) kritériá podľa § 4, ktoré zakladajú voči žiadateľovi právomoc Slovenskej republiky,

j) údaje o tom, či je žiadateľ o autorizáciu poskytovania súčasťou mediálnej skupiny.

(2) K žiadosti o autorizáciu poskytovania žiadateľ priloží

a) dokument obdobného charakteru ako výpis z obchodného registra nie starší ako 30 dní, ak je žiadateľom o autorizáciu poskytovania zahraničná právnická osoba,

- b) zoznam akcionárov, ktorý vedie centrálny depozitár, platný ku dňu podania žiadosti o autorizáciu poskytovania, ak ide o akciovú spoločnosť,
- c) údaje potrebné na vyžiadanie výpisu z registra trestov; ak ide o cudzinca, priloží výpis z registra trestov alebo obdobný doklad nie starší ako tri mesiace vydaný príslušným orgánom štátu, ktorého je príslušníkom,
- d) doklad o trvalom pobyte alebo dlhodobom pobyte, ak je žiadateľom o autorizáciu poskytovania fyzická osoba podľa § 175 ods. 1 písm. a),
- e) čestné vyhlásenie žiadateľa, že všetky údaje uvedené v žiadosti a jej prílohách sú úplné, aktuálne a pravdivé.

(3) Ak je žiadateľ o autorizáciu poskytovania poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, vysielateľom alebo prevádzkovateľom retransmisie v zahraničí alebo vydavateľom periodickej publikácie v Slovenskej republike alebo v zahraničí alebo je personálne alebo majetkovo prepojený s poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, vysielateľom, prevádzkovateľom retransmisie alebo vydavateľom periodickej publikácie v Slovenskej republike alebo v zahraničí, je povinný do žiadosti o autorizáciu uviesť tieto skutočnosti. Rovnakú povinnosť má žiadateľ o autorizáciu, ktorý poskytuje na území Slovenskej republiky terestriálny multiplex alebo je personálne alebo majetkovo prepojený s poskytovateľom multiplexu, ktorý poskytuje na území Slovenskej republiky terestriálny multiplex.

(4) Ak je žiadateľ o autorizáciu poskytovania osoba podľa § 175 ods. 1 písm. b), je povinná doplniť doklady podľa odseku 2 o súhlas rady Rozhlasu a televízie Slovenska s predloženou žiadosťou; na žiadosť verejnoprávneho vysielateľa sa nevzťahuje odsek 1 písm. a) až d), odsek 2 písm. a) až d) a odsek 3.

(5) Ak žiadateľ o autorizáciu poskytovania žiada o autorizáciu poskytovania viacerých audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie, môže podať spoločnú žiadosť, o ktorej regulátor rozhodne v jednom konaní.“

Podľa § 178 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Na autorizáciu poskytovania, ako aj na konanie o nej sa primerane použijú ustanovenia § 160, 162 až 164, § 165 ods. 1, ods. 2 písm. a) a c), ods. 3 až 5 a § 166, ak v § 174 až 177 nie je ustanovené inak.“

* * *

Audiovizuálna mediálna služba na požiadanie je definovaná v § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. ako služba

- a) ktorá je primárne hospodárskej povahy,
- b) ktorej základným účelom alebo základným účelom jej oddeliteľnej časti je umožniť sledovanie programov v momente, ktorý si užívateľ zvolil,
- c) ktorá je poskytovaná na osobitnú žiadosť užívateľa na základe katalógu programov zostaveného poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- d) za ktorú je redakčne zodpovedný poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- e) ktorá je poskytovaná prostredníctvom siete a
- f) ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť.

K jednotlivým definičným kritériám vo vzťahu k službe **Bonmedia** uvádzame nasledovné:

- a) Legislatíva európskeho spoločenstva¹ definuje audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie ako službu, ktorá je „bežne poskytovaná za odplatu“. Z ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie² vyplýva, že odplata nemusí mať nevyhnutne peňažnú formu. Odplata za poskytovanie danej služby

¹ Článok 1 smernice Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) 2018/1808 zo 14. novembra 2018, ktorou sa mení smernica 2010/13/EÚ o koordinácii niektorých ustanovení upravených zákonom, iným právnym predpisom alebo správnym opatrením v členských štátoch týkajúcich sa poskytovania audiovizuálnych mediálnych služieb (smernica o audiovizuálnych mediálnych službách) s ohľadom na meniace sa podmienky na trhu.

² Bližšie pozri rozhodnutia Súdneho dvora Európskej únie vo veciach C-157/99 Smits and Peerbooms [2001] ECR I-5473, ods. 50 a 52, ako aj C-281/06 Jundt ECLI:EU:C:2007:816.

nemusi 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 prepojenie³ (napr. televízne vysielanie, ktoré je bez priameho poplatku pre recipienta, 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. Primárne hospodársku povahu služby preukazuje množstvo indikátorov, medzi ktoré zaraďujeme napríklad výskyt reklamy, platené spolupráce poskytovateľa služby a prezentácia produktov alebo služieb tretích osôb prostredníctvom služby, možnosť poskytnutia finančných darov priamo prostredníctvom platformy na zdieľanie videí alebo prostredníctvom zverejneného bankového spojenia alebo prístup k programom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie až po zaplatení jednorazového poplatku, prípadne po zaplatení predplatného na dlhšie časové obdobie. Uvedený výpočet indikátorov preukazujúcich primárne hospodársku povahu služby je len demonštratívny.

V čase posudzovania služby poskytovanej na uvedených webových stránkach (s výnimkou webovej stránky <https://www.viddoza.com/>) a na platformách na zdieľanie videí neboli prítomné žiadne indikátory, ktoré by jednoznačne preukazovali primárne hospodársku povahu služby. Na druhej strane, vzhľadom na skutočnosť, že poskytovateľom služby je právnická osoba – obchodná spoločnosť, ktorá vykonáva podnikateľskú činnosť, ktorej primárnym cieľom je dosahovať zisk, je možné odôvodnene predpokladať úmysel poskytovateľa nadobúdať príjem zo služby samej. Obsah webovej stránky <https://www.viddoza.com/> je dostupný až po zaplatení jednorazového poplatku a následnom prihlásení sa na stránku po zadaní vygenerovaného kódu. Na základe uvedeného možno konštatovať, že uvedené kritérium možno považovať za naplnené.

b) Legálnu definíciu programu ustanovuje § 8 ods. 1 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z., podľa ktorého, cit.: *program je audiovizuálny komunikát, zložený z pohybujúcich sa obrazov so zvukom alebo bez zvuku, tvoriaci svojím obsahom, formou a funkciou uzavretý celok v rámci programovej služby vysielateľa alebo v rámci katalógu zostaveného poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie*. Užívateľ (s výnimkou webovej stránky <https://www.magickazena.sk/magazin>) nemá prostredníctvom posudzovanej služby možnosť pozrieť si programy (videá), pretože obsahom služby žiadne programy dostupné nie sú. Z uvedených dôvodov (s výnimkou webovej stránky <https://www.magickazena.sk/magazin>) nemožno dané kritérium považovať za naplnené. Webová stránka dostupná na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin> obsahuje videá, ktoré možno považovať za program v zmysle § 8 ods. 1 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. Súčasne možno konštatovať, že užívateľ má možnosť pozrieť si jednotlivé programy v momente, ktorý si zvolí. Účelom tejto služby je poskytovanie programov. Z uvedených dôvodov, vo vzťahu k službe poskytovanej na uvedenej webovej stránke, možno dané kritérium považovať za naplnené.

c) V rámci posudzovanej služby sa na príslušných webových stránkach (s výnimkou webovej stránky dostupnej na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin>) a platformách na zdieľanie videí nenachádzajú programy, a preto nie je možné uvedené kritérium považovať za naplnené. Programy na webovej stránke dostupnej na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin> sú v rámci webovej stránky umiestnené náhodne v rámci rôznych sekcií, pričom netvorí ucelený zoznam programov. Obsahom uvedenej webovej stránky sú predovšetkým ucelené informatívne texty spracované vo forme článkov, pričom programy (videá) sú súčasťou iba niektorých z nich. Na základe toho je možné konštatovať, že takéto náhodné umiestnenie programov nie je možné považovať za katalóg programov, a preto uvedené kritérium nemožno považovať za naplnené ani vo vzťahu k službe poskytovanej na webovej stránke dostupnej na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin>.

³ Bližšie pozri rozhodnutia Súdneho dvora Európskej únie vo veciach C-352/85 Bond van Adverteerders and Others [1988] ECR 2085, ods. 16, a spojené prípady C-51/96 a C-191/97 Deliège [2000] ECR I-2549, ods. 56, Smits en Peerbooms ods. 58.

d) V rámci posudzovanej služby sa na príslušných webových stránkach (s výnimkou webovej stránky dostupnej na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin>) a platformách na zdieľanie videí nenachádzajú programy, a preto nie je možné uvedené kritérium považovať za naplnené. Vo vzťahu k webovej stránke dostupnej na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin> platí, že jednotlivé programy pridáva do služby poskytovateľ, ktorý aj rozhoduje o tom, ktorý program zverejní. Redakčne zodpovedný za posudzovanú službu je teda priamo poskytovateľ, a preto vo vzťahu k uvedenej webovej stránke možno konštatovať, že uvedené kritérium je naplnené.

e) Služba je poskytovaná prostredníctvom elektronickej komunikačnej siete internet, preto uvedené kritérium možno považovať za naplnené.

f) V rámci posudzovanej služby sa na príslušných webových stránkach (s výnimkou webovej stránky dostupnej na odkaze <https://www.magickazena.sk/magazin>) a platformách na zdieľanie videí nenachádzajú programy, a preto nie je možné uvedené kritérium považovať za naplnené. Obsahom služby dostupnej na <https://www.magickazena.sk/magazin> sú rôzne videá, ktoré prezentujú poskytujú rôzne informácie napríklad o zdravom životnom štýle alebo o predikciách udalostí nadchádzajúceho roka. Vzhľadom na obsah služby dostupnej na webovej stránke <https://www.magickazena.sk/magazin> je možné konštatovať, že jej cieľom je informovať, resp. zabávať a/alebo vzdelávať širokú verejnosť. Uvedené kritérium preto vo vzťahu k tejto službe považujeme za naplnené.

Zo znenia § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. vyplýva, že na to, aby bola určitá služba považovaná za audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, musí kumulatívne naplniť všetky definičné znaky audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie uvedené v tomto ustanovení. Z vyššie uvedeného posúdenia predmetnej služby vyplýva, že táto služba nenapĺňa kritériá podľa § 26 ods. 1 písm. b), c), d) a f) zákona č. 264/2022 Z. z. s výnimkou služby dostupnej na webovej stránke <https://www.magickazena.sk/magazin>, ktorá nenapĺňa len kritérium podľa § 26 ods. 1 písm. c) zákona č. 264/2022 Z. z. Z uvedených dôvodov posudzovanú službu nie je možné charakterizovať ako audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Zákon č. 264/2022 Z. z. sa vzťahuje na poskytovateľov obsahových služieb. Obsahová služba je definovaná v § 13 zákona č. 264/2022 Z. z. Ako už bolo uvedené vyššie, posudzovaná služba nie je audiovizuálnou mediálnou službou na požiadanie, čiže nelineárnymi mediálnou službou. Zároveň nie je ani lineárnou mediálnou službou, ako je napríklad vysielanie, pretože nejde o časovo usporiadané zvukové, obrazové alebo audiovizuálne komunikáty. Nejde ani o retransmisiu alebo multiplex, pretože nevzniká ako poskytovateľom zostavená ponuka obsahových služieb, ku ktorým poskytovateľ obsahovej služby umožňuje prístup užívateľovi jednotlivo alebo spoločne vo forme súboru služieb. V predmetnom prípade nejde ani o platformu na zdieľanie obsahu, pretože obsah pridáva iba samotný žiadateľ. Posudzovaná služba tak vzhľadom na svoj charakter nenapĺňa definíciu žiadnej z obsahových služieb podľa zákona č. 264/2022 Z. z.

Keďže posudzovaná služba nenapĺňa definíciu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, a vzhľadom na svoj charakter ani inej obsahovej služby podľa zákona č. 264/2022 Z. z., nespadá do pôsobnosti Rady. Rada tak nie je príslušným orgánom na konanie v tejto veci a vec zároveň nie je možné postúpiť príslušnému orgánu, pretože taký orgán neexistuje. Uvedeným nastal dôsledok, ktorý je upravený v § 30 ods. 1 písm. e) zákona č. 71/1967 Zb. a je tak potrebné správne konanie č. 0023/AMS/2024 zastaviť.

* * *

Podľa § 10 ods. 1 zákona č. 145/1995 Z. z. o správnych poplatkoch v znení neskorších predpisov: „Správny orgán rozhodne o vrátení poplatku v plnej výške, ak sa nemohol vykonať úkon alebo

uskutočniť konanie bez zavinenia poplatníka v lehote ustanovenej podľa osobitného predpisu alebo na základe žiadosti poplatníka, ak bol poplatok zaplatený bez toho, aby bol na to poplatník povinný, ak pri jednotlivých položkách v sadzobníku nie je ustanovené inak.“

Účastník konania uhradil správny poplatok za žiadosť o autorizáciu poskytovania vo výške 190 eur.

V predmetnom prípade sa úkon nemohol vykonať bez zavinenia poplatníka, pretože žiadateľ sa domnieval, že jeho služba môže spĺňať definíciu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, avšak Rada rozhodla, že túto definíciu nenapĺňa. Z toho dôvodu je na základe § 10 ods. 1 zákona č. 145/1995 Z. z. nevyhnutné rozhodnúť o vrátení poplatku v plnej výške účastníkovi konania. Kancelária Rady preto pripravila vyššie uvedený návrh uznesenia o vrátení poplatku.

ZÁVER:

Na základe uvedených skutočností, Kancelária Rady pripravila vyššie uvedené návrhy uznesenia.