

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie na rokovanie Rady pre mediálne služby
dňa 8. 3. 2023

Správne konanie: REO-RPMS/2023/00039 zo dňa 21. 9. 2022
Predmet: § 21 ods. 1 písm. a) a § 20 ods.4 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: Televízia SLOVAN, s. r. o.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 1. 3. 2023

Návrh uznesenia č. 1:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „regulátor“) ako orgán príslušný podľa § 110 ods. 1 a 2 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách (ďalej len zákon č. 264/2022 Z. z.) postupom podľa § 234 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla, že správne konanie č. REO-RPMS/2023/00039 (predch. č. REO-RPMS/2022/00134) vedené voči spoločnosti Televízia SLOVAN, s. r. o. týkajúce sa možného porušenia § 21 ods. 1 písm. a) a § 20 ods. 4 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z. podľa § 30 ods. 1 písm. h) zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov

zastavuje,

pretože odpadol dôvod konania začatého na podnet správneho orgánu.

Úloha:

Kancelária vydá písomné vyhotovenie rozhodnutia o zastavení konania a doručí ho účastníkovi konania.

T: 22. 3. 2023

Z: ReO

Návrh uznesenia č. 2:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „regulátor“) ako orgán príslušný podľa § 109 ods. 1 až 4 a § 110 ods. 2 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“) postupom podľa § 225 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. **začína správne konanie** voči spoločnosti Televízia SLOVAN, s. r. o. vo veci

1. možného porušenia povinnosti ustanovenej v **§ 28 ods. 1** zákona č. 264/2022 v súvislosti s tým, že pod názvom „Televízia SLOVAN“ poskytuje prostredníctvom platforiem na zdieľanie videí Facebook a Youtube službu, ktorá môže predstavovať audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, pričom mohlo dôjsť k nezabezpečeniu ľahkého, priameho a stáleho prístupu verejnosti k informáciám uvedeným v § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.,
2. možného nenaplnenia predpokladov uvedených v **§ 174 ods. 1** zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že pod názvom „Televízia SLOVAN“ poskytuje prostredníctvom platforiem na zdieľanie videí Facebook a Youtube službu, ktorá môže predstavovať audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, a to bez autorizácie poskytovania.

Úloha:

Kancelária Rady v zmysle § 123 zákona č. 264/2022 Z. z. oznámi účastníkovi konania začiatok správneho konania a zabezpečí nevyhnutné podklady a dôkazy pre rozhodnutie vo veci.

T: 22. 3. 2023

Z: ReO

* * *

Regulátor na svojom zasadnutí dňa 21. 9. 2022 prijal uznesenie o začatí správneho konania voči vysielateľovi Televízia SLOVAN, s. r. o. vo veci možného porušenia:

1. § 21 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že neoznámil Rade začiatok vysielania programovej služby Televízia SLOVAN terestriálnym vysielaním, a to najneskôr v deň, v ktorom sa signál oprávneného vysielateľa určený koncovému užívateľovi začal šíriť;
2. § 20 ods. 4 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že nedodal Rade na jej vyžiadanie súvislé záznamy vysielania programovej služby Televízia SLOVAN z dní 16. 5. 2022, 18. 5. 2022, 20. 5. 2022 v čase od 17:00 hod. do 20:00 hod. a zo dňa 22. 5. 2022 v čase od 12:00 hod. do 13:00 hod.

Oznámenie o začatí predmetného správneho konania bolo účastníkovi konania doručené dňa 23. 10. 2022, na základe čoho sa týmto dňom začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/00039 (predch. č. REO-RPMS/2022/00134). Účastník konania bol súčasne vyzvaný, aby v lehote do 10 dní od doručenia oznámenia v súlade s § 33 ods. 1 a § 34 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. k oznámeniu zaslal svoje stanovisko, prípadne navrhol dôkazy a vyjadril sa k podkladom pre rozhodnutie v predmetnom

správnom konaní. Súčasne bol 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 ustanovenia § 46 zákona č. 71/1967 Zb. v znení neskorších predpisov. Prílohou oznámenia o začatí správneho konania bol aj prepis/popis skutkového stavu.

Účastníkovi konania bola následne listom č. RPMS/2023/001584 zaslaná opätovná výzva na vyjadrenie sa v správnom konaní v lehote do 5 dní odo dňa jej doručenia spolu s poučením, že Rada môže rozhodnúť vo veci aj bez jeho stanoviska, pokiaľ uzná, že podklady a dôkazy zhromaždené v správnom konaní sú dostačujúce podľa § 46 správneho poriadku. Vyjadrenie účastníka konania nebolo Rade do dnešného dňa doručené

Subjektívna 6-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa § 135 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. začala plynúť dňa 21. 9. 2022 a uplynie dňa 21. 3. 2023. Objektívna 18-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa cit. ustanovenia nezačala v prejednávanej veci vzhľadom na skutočnosti uvedené nižšie plynúť.

* * *

Podľa § 20 ods. 4 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z. je vysielateľ povinný:

„uchovávať súvislé záznamy vysielania, vrátane vysielania s multimodálnym prístupom, počas 45 dní odo dňa ich vysielania v zodpovedajúcej kvalite; záznam vysielania je vysielateľ povinný poskytnúť regulátorovi do 15 dní od doručenia žiadosti regulátora o poskytnutie tohto záznamu vysielania, elektronicky vo formáte určenom regulátorom v rozhodnutí o autorizácii vysielania“.

Podľa § 21 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. je vysielateľ povinný oznámiť regulátorovi:

„začiatok vysielania programovej služby terestriálnym vysielaním, a to najneskôr v deň, v ktorom sa signál vysielateľa určený koncovému užívateľovi začal šíriť; ak sa vysielanie uskutočňuje vo viacerých frekvenčných vyhradeniach alebo terestriálnych multiplexoch, je vysielateľ povinný oznámiť začiatok vysielania v každom frekvenčnom vyhradení a v každom terestriálnom multiplexe, a to najneskôr v deň, v ktorom sa signál vysielateľa určený koncovému užívateľovi začal šíriť na danej frekvencii“.

Podľa § 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 § 19 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. „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“.

Podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. audiovizuálna mediálna služba a požiadane je 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“.

Podľa § 27 zákona č. 264/2022 Z. z. „Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je osoba, ktorá redakčne zodpovedá za výber obsahu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie a určuje spôsob, akým je organizovaná“.

* * *

Účastník konania je s platnosťou od 28. 10. 2018 držiteľom licencie na celoplošné digitálne vysielanie televíznej programovej služby s navrhovaným názvom Televízia SLOVAN.

Správne konanie v prejednávanej veci sa začalo na základe zistenia dostupnosti programov „Televízie SLOVAN“ na platformách na zdieľanie videí Youtube a Facebook v spojení s predpokladom, že účastník konania vysielal v súlade s udelenou licenciou na digitálne vysielanie, pričom o začiatku takéhoto vysielania regulátora neinformoval, ani nereagoval na výzvu regulátora poskytnúť záznamy z takéhoto vysielania, konkrétne záznamy z dní 16., 18., 20. a 22. 5. 2022. Z uvedených dôvodov vzniklo dôvodné podozrenie, že účastník konania si nesplnil povinnosti vysielateľa informovať regulátora o začiatku vysielania programovej služby terestriálnym vysielaním resp. uchovávať a poskytnúť súvislé záznamy vysielania.

V rámci náležitého zisťovania skutkového stavu v správnom konaní č. REO-RPMS/2023/00039 však Kancelária konštatuje, že programy dostupné na uvedených platformách predstavujú výlučne jeden typ spravodajského programu resp. programu aktuálnej publicistiky v trvaní približne 90 minút, ktorý účastník konania poskytuje pod názvom „Televízia SLOVAN“ niekoľkokrát týždenné, zväčša, nie však pravidelne, každý pracovný deň **prostredníctvom platforiem na zdieľanie videí Youtube a Facebook**. Program pozostávajúci z diskusie s pozvaným hosťom je sprístupňovaný údajne naživo a následne zo záznamu po kliknutí na príslušný link na uvedených platformách. Tento *modus operandi* „Televízie SLOVAN“ potvrdzujú aj informácie uverejnené na internetovej stránke účastníka konania: <https://televiziaslovan.sk/o-nas/>.

Kancelária zároveň nezistila nijaké indície o možnom terestriálnom či inom vysielaní uvedených programov v rámci programovej služby. Ako totiž vyplýva z ustanovenia § 13 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z., „programová služba“ je najbežnejším príkladom **lineárnej mediálnej služby**, ktorej obsah vo vnímateľnej podobe tvoria najmä časovo usporiadané zvukové, obrazové alebo audiovizuálne komunikáty. Pokiaľ ide o obsah poskytovaný účastníkom konania, v prípade predmetného programu **absentuje predovšetkým prvok časovej usporiadania**, pričom jednotlivé programy z tohto hľadiska netvoria simultánne prijímateľky celok. V rámci tejto služby sme neidentifikovali taký spôsob šírenia obsahu, ktorý by mohol byť považovaný za lineárne šírenie.

Vzniká preto otázka, či sa daná služba nevyznačuje skôr tým, že vzniká ako poskytovateľom zostavená ponuka audiovizuálnych komunikátov, ku ktorým poskytovateľ služby umožňuje prístup užívateľovi jednotlivito alebo spoločne vo forme súboru obsahov, t. j. či služba poskytovaná v prejednávanej veci nenapĺňa definíciu **nelineárnej mediálnej služby**, ktorej typickým príkladom je audiovizuálna mediálna služba na požiadanie.

Z uvedeného *prima facie* vyplýva pochybnosť, či súčasnú činnosť účastníka konania možno napriek označeniu „Televízia SLOVAN“ a skutočnosti, že ide o držiteľa platnej licencie na digitálne televízne vysielanie, skutočne kvalifikovať ako vysielanie televíznej programovej služby. Z týchto dôvodov sa Kancelária predovšetkým musela vysporiadať s charakterom predmetnej služby, v tomto prípade konkrétne posúdiť možnosť, či predmetná služba nespĺňa skôr definíciu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. Na základe vymedzenia uvedeného v citovanom § 26 zákona č. 264/2022 Z. z. je zrejmé, že na to, aby konkrétna služba naplnila definíciu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie v zmysle uvedeného zákona, musí táto služba kumulatívne naplniť zákonom špecifikované kritériá:

- Primárne hospodárska povaha

Pri posudzovaní skutočnosti, či dotknutá služba je primárne hospodárskej povahy, nie je možné obmedziť sa len na posudzovanie toho, či sa prístup k obsahu takejto služby spoplatňuje. Smernica o audiovizuálnych mediálnych službách (ďalej len „smernica“) definuje audiovizuálnu mediálnu službu (televízne vysielanie alebo audiovizuálna mediálna služba na požiadanie, ktorá je predmetom regulácie podľa smernice) ako službu v zmysle článkov 56 a 57 Zmluvy o fungovaní Európskej Únie. Tieto články definujú služby okrem iného ako „služby, ktoré sú bežne poskytované za odplatu“. Z ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie 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, a to za predpokladu, že medzi poskytovaním danej služby a prijímanou odplatou existuje prepojenie (napr. „klasické“ televízne vysielanie, ktoré je bez priameho poplatku pre diváka, pričom vysielateľ má z tejto služby iné príjmy najmä 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. Všetky tieto znaky je však nutné posudzovať pri každom prípade individuálne.

Prístup k videozáznamom nie je v prípade účastníka konania spoplatnený. Na uvedenej stránke <http://televiziaslovan.sk/> sme však zaznamenali výzvu v znení „Ak nás chcete podporiť akoukoľvek sumou, do správy pre príjemcu uveďte podpora – dar. Ďakujeme“. Ako majiteľ uvedeného účtu sa uvádza účastník konania, t. j. spoločnosť Televízia Slovan, s. r. o. Hoci sa na stránke účastníka konania opakovanne zdôrazňuje, že predmetom úhrady je „dar - podpora, nie predplatné za vysielanie!!!“, domnievame sa, že, takéto označenie, podľa všetkého vychádzajúce z daňových dôvodov, nezabavuje službu poskytovanú účastníkom konania primárne hospodárskej povahy, zvlášť s ohľadom na skutočnosť, že predmetná výzva na poskytnutie daru sa zobrazuje po kliknutí na každú z jednotlivých sekcií predmetnej stránky (o nás, telegram, kontakt, naživo) a rovnako sa zobrazuje ako súčasť obsahu samotného poskytovaného programu. Z tohto dôvodu sa aj bez ohľadu na predpoklad, že zámerom účastníka môže byť budúce dosahovanie príjmov z reklamy, možno podľa názoru Kancelárie už v súčasnosti domnievať, že služba poskytovaná účastníkom konania je primárne hospodárskej povahy. Uvedené konštatovanie potvrdzuje aj fakt, že účastník konania je obchodnou spoločnosťou riadne zapísanou do obchodného registra, t. j. ide o právnickú osobu založenú na účely dosahovania zisku.

- Pojem program, moment a spôsob sledovania, katalóg programov, sieť

Podľa ďalšieho definičného znaku audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie má byť táto služba určená na sledovanie programov v momente, ktorý si užívateľ zvolil. **Podľa § 8 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.** program je okrem iného: „...

b) *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*“

Na posudzovaných platformách sme zaznamenali videozáznamy, ktoré sú zvukovo-obrazovými komunikátmi tvoriacimi svojím obsahom, formou a funkciou uzavretý celok. Videozáznamy majú formu rozhovorov s predstaviteľmi politických strán a inými verejne činnými osobami. Videozáznamy boli priamo na stránke účastníka konania umiestnené prostredníctvom služby Facebook, pričom sú šírené aj na platforme Youtube. Zastávame názor, že tieto videozáznamy **spĺňajú definíciu programu podľa § 8 ods. 1 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z.**, keďže ide o zvukovo-obrazové komunikáty zložené z pohybujúcich sa obrazov so zvukom, ktoré tvoria svojím obsahom, formou a funkciou uzavretý celok v rámci **katalógu poskytovateľa**. Rovnako niet sporu o tom, že po uverejnení príslušného linku si konkrétny moment sledovania programu volí užívateľ. **Užívateľ program sleduje na základe jeho osobitnej žiadosti, a to prostredníctvom siete internet a príslušného zariadenia pripojeného do tejto siete (teda prostredníctvom elektronických komunikácií).**

Uvedené skutočnosti zároveň vylučujú, že v prípade služby poskytovanej účastníkom konania ide o „**zámerne časové usporiadanie programov a iných zložiek tejto služby vytvárajúce uzavretý, simultánne prijímateľný celok**“, čiže v prejednávanej veci možno zjavne konštatovať, že účastník konania neposkytuje programovú službu.

- Poskytovanie programov ako základný účel služby

Služba poskytovaná prostredníctvom uvedených platforiem ponúka výlučne programy. Vzhľadom na charakter a obsah danej služby je podľa nášho názoru oprávnené konštatovať, že **hlavným účelom tejto služby je poskytovanie programov.**

- Redakčná zodpovednosť

Predmetné platformy obsahujú výlučne programy zoradené podľa dátumu ich zverejnenia (podľa informácií uverejnených na internetovej stránke účastníka konania programy poskytuje od 22. 5. 2022). Kancelária zastáva názor, že pri takomto usporiadaní audiovizuálnych obsahov možno hovoriť o ich usporiadaní. Podľa nášho názoru preto **poskytovateľ služby redakčne zodpovedá za výber a usporiadanie programov.** Máme za to, že spoločnosť Televízia SLOVAN, s. r. o. ako poskytovateľ tejto služby je redakčne zodpovedná za výber a usporiadanie programov.

- Účel informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť

Poskytovaným obsahom sú programy vo forme rozhovorov s predstaviteľmi politických strán a inými verejne činnými osobami. **Kritérium účelu služby zabávať, informovať alebo vzdelávať je podľa nás naplnené,** nakoľko predmetná služba má predovšetkým informatívny charakter. Prístup širokej verejnosti je nevyhnutné posudzovať z hľadiska možnosti verejnosti dostať sa k obsahu takejto služby. Predmetné programy umiestnené na uvedených platformách sú všeobecne dostupné prostredníctvom internetovej siete a ich obsah nie je z hľadiska prístupnosti pre širokú verejnosť nijakým spôsobom obmedzovaný.

Vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti možno podľa názoru Kancelárie jednoznačne konštatovať, že **predmetná služba nenapĺňa vzhľadom na absentujúci charakter lineárnosti definíciu vysielania programovej služby, pričom vzniká dôvodné podozrenie, že v prípade účastníka konania ide o poskytovanie nelineárnej mediálnej služby, konkrétne audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie podľa § 26 zákona č. 264/2022 Z. z.** Tento záver podporuje aj negatívne vymedzenie AVMS uvedené v odseku 2 citovaného článku 26 zákona č. 264/2022 Z. z., podľa ktorého *„Audiovizuálnou mediálnou službou na požiadanie nie je poskytovanie zvukových záznamov na požiadanie“*, t. j. v prípade predmetnej služby nejde o tzv. podcast.

Z uvedených dôvodov existuje podľa názoru Kancelárie možnosť kvalifikovať účastníka konania ako poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie. Toto konštatovanie vyplýva zo skutočnosti, že poskytovaná služba má nelineárny charakter, t. j. vzniká ako účastníkom konania zostavená ponuka audiovizuálnych komunikátov, ku ktorým sa užívateľovi umožňuje prístup vo forme súboru obsahov, a to na osobitnú žiadosť užívateľa na základe katalógu programov zostaveného poskytovateľom. Nič na tom nemení fakt, že účastník konania je držiteľom licencie na digitálne televízne vysielanie udelené podľa zákona č. 220/2007 Z. z., ktorú však podľa dostupných informácií dosiaľ nezačal využívať.

Účastník konania teda síce je držiteľom licencie na vysielanie, avšak neposkytuje lineárnu mediálnu službu, čiže nevysiela žiadnu programovú službu. Správne konanie bolo začaté vo veci možného neoznámenia začiatku vysielania programovej služby Televízia SLOVAN terestriálnym vysielaním a vo veci možného neposkytnutia záznamov vysielania programovej služby Televízia SLOVAN. V oboch prípadoch ide o povinnosti, ktoré sa vzťahujú výlučne na vysielateľov a súvisia s vysielaním programovej služby. Ako však vyplýva z vyššie uvedeného, v prípade služby „Televízia SLOVAN“ nejde o programovú službu, a teda nedochádza k jej vysielaniu. Účastník konania tak ani nemohol porušiť povinnosti, ktoré sú predmetom tohto správneho konania. **Z uvedených dôvodov Kancelária Rady navrhuje, aby Rada konanie v prejednávanej veci zastavila, pretože odpadol dôvod konania začatého na podnet správneho orgánu.**

Zároveň však vzhľadom na uvedené skutočnosti navrhujeme, aby Rada začala voči spoločnosti Televízia SLOVAN, s. r. o. správne konanie vo veci možného porušenia povinností, ktoré zákon č. 264/2022 Z. z. špecificky ukladá poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie. Konkrétne ide o povinnosť zabezpečiť ľahký, priamy a stály prístup verejnosti najmä

k informáciám špecifikovaným v § 28 ods. 1 písm. a) až g) zákona č. 264/2022 Z. z. a možné nenaplnenie predpokladov vyplývajúcu z § 174 ods. 1 uvedeného zákona, konkrétne predpokladu disponovať na účely oprávneného poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie príslušnou autorizáciou poskytovania.

Z á v e r

Vzhľadom na všetky uvedené tvrdenia navrhujeme Rade, aby prijala uznesenia v zmysle vyššie uvedeného návrhu.