

Kancelária Rady pre mediálne služby

**Pracovný materiál Kancelárie Rady na rokovanie Rady pre mediálne služby
dňa 19. 10. 2022**

Správne konanie: 22/SKO/2022-MS
Predmet: § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z.
Účastník konania: Rádio Vlna, s.r.o.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 6. 10. 2022

Návrh uznesenia:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „Rada“) 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 súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov a § 234 zákona č. 264/2022 Z. z., rozhodla, že účastník správneho konania č. 22/SKO/2022-MS Rádio Vlna, s.r.o.

porušil

povinnosť ustanovenú v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. v znení účinnom do 31. 7. 2022

tým,

že nedodal Rade na jej vyžiadanie súvislý záznam vysielania programovej služby Rádio Vlna zo dňa 25. 2. 2022 v čase od 8:00 hod. do 9:00 hod. do 15 dní od doručenia žiadosti Rady o poskytnutie tohto záznamu vysielania,

za čo mu ukladá

podľa ustanovenia § 64 ods. 1 písm. a) zákona č. 308/2000 Z. z. v znení účinnom do 31. 7. 2022 sankciu – **upozornenie na porušenie zákona.**

Podľa § 64 ods. 5 zákona č. 308/2000 Z. z. v znení účinnom do 31. 7. 2022: „*Uložením sankcie nezaniká povinnosť, za ktorej porušenie sa sankcia uloží.*“.

Úloha:

Kancelária Rady v zmysle § 4 ods. 4 a § 13 ods. 1 zákona č. 308/2000 Z. z. vydá písomné vyhotovenie rozhodnutia a doručí ho účastníkovi konania.

T: 8. 7. 2022

Z: PLO

* * *

Rada na svojom zasadnutí dňa 27. 4. 2022 prijala uznesenie o začatí správneho konania voči vysielateľovi Rádio Vlna, s.r.o. vo veci možného porušenia **§ 16 ods. 3 písm. l)** zákona č. 308/2000 Z. z. v súvislosti s tým, že nedodal Rade na jej vyžiadanie súvislé záznamy vysielania programovej služby Rádio Vlna zo dňa 25. 2. 2022 v čase od 8:00 hod. do 9:00 hod. do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti Rady o poskytnutie tohto záznamu vysielania.

Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkovi konania doručené dňa 11. 5. 2022, na základe čoho sa začalo správne konanie č. 22/SKO/2022-MS. Účastník konania bol súčasne vyzvaný, aby v lehote najneskôr do 10 dní od doručenia oznámenia v súlade s § 33 ods. 1 a § 34 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (ďalej len „správny poriadok“) 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 správneho poriadku.

Vyjadrenie účastníka konania bolo Rade doručené dňa 16. 5. 2022.

Subjektívna 6-mesačná lehota podľa § 64 ods. 4 zákona č. 308/2000 Z. z. na prijatie rozhodnutia o uložení sankcie začala plynúť dňa 27. 4. 2022 dňom prerokovania správy o kontrole dodržiavania povinností na zasadnutí Rady a uplynie dňa 27. 10. 2022. Ročná objektívna lehota začala plynúť dňa 18. 3. 2022 a uplynie dňa 18. 3. 2023.

* * *

Podľa ustanovenia § 234 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„Konania vo veci dodržiavania právnych predpisov, ktoré sa začali pred 1. augustom 2022 a ktoré neboli právoplatne skončené, sa dokončia podľa právnych predpisov účinných k 31. júlu 2022.“

Podľa § 4 ods. 2 druhá veta zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022: Rada: *„dohliada na dodržiavanie právnych predpisov upravujúcich vysielanie, retransmisiu a poskytovanie audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie a vykonáva štátnu správu v oblasti vysielania, retransmisie a poskytovania audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie v rozsahu vymedzenom týmto zákonom.“*

Podľa § 5 ods. 1 písm. m) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022: *„Do pôsobnosti rady v oblasti výkonu štátnej správy patrí: žiadať záznamy vysielania od vysielateľov v prípade potreby.“*

Podľa § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022 je vysielateľ povinný: *„uchovávať súvislé záznamy vysielania počas 45 dní odo dňa ich vysielania v zodpovedajúcej kvalite; záznam vysielania je vysielateľ povinný poskytnúť rade do 15 dní od doručenia žiadosti rady o poskytnutie tohto záznamu vysielania, na zvyčajnom technickom nosiči, ktorého druh určí rada v licencií po dohode s vysielateľom.“*

* * *

Rada si dňa 28. 2. 2022 listom č. 461/SO/2022-2 vyžiadala od vysielateľa Rádio Vlna, s.r.o. súvislý záznam vysielania programovej služby Rádio Vlna zo dňa 25. 2. 2022 v čase od 8:00 hod. do 9:00 hod. Vyžiadanie bolo vysielateľovi doručené dňa 2. 3. 2022, odkedy začala plynúť 15-dňová lehota na doručenie predmetného záznamu vysielania, ktorá uplynula dňa 17. 3. 2022. Rade nebol vyžiadaný záznam vysielania v stanovenej lehote doručený. Z uvedených dôvodov vzniklo dôvodné podozrenie, že uvedeným konaním mohlo dôjsť k porušeniu povinnosti ustanovenej v **§ 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z.** Obdobná povinnosť je stanovená aj v zákone č. 264/2022 Z. z. v § 20 ods. 4 písm. e), podľa ktorého je „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“.

Účelom právomoci Rady podľa § 5 ods. 1 písm. m) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022 a korešpondujúcej povinnosti vysielateľa podľa § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022 je umožniť Rade efektívne vykonávať jednu zo svojich základných úloh – dohľad nad dodržiavaním povinností podľa zákona č. 308/2000 Z. z. a podľa osobitných predpisov. Praktický výkon tejto kompetencie je z časového hľadiska náročným procesom, nakoľko je potrebné zhliadnuť celé trvanie dodaného záznamu a zmonitorovať ho z hľadiska možného porušenia jednotlivých ustanovení zákona č. 308/2000 Z. z. Aby mohla Rada túto kompetenciu vykonávať efektívne a v súlade so zásadou hospodárnosti, je potrebné, aby jej boli vyžiadané záznamy doručené včas, t.j. v požadovanej lehote a tiež aby bol doručený záznam v celej vyžiadanej dĺžke.

Povinnosť uchovávať súvislý záznam vysielania a doručiť ho Rade na vyžiadanie vyplýva priamo zo zákona č. 308/2000 Z. z. Túto povinnosť teda vysielateľovi neukladá Rada vydaním individuálneho správneho aktu, ale priamo zákon č. 308/2000 Z. z. Rada v prípade potreby od vysielateľa záznam vysielania vyžiada, teda ho vyzve na splnenie svojej povinnosti, samotná povinnosť zaslať ho však vysielateľovi nevyplýva z písomnosti zaslanej Radou, ale priamo z ustanovenia § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022. Úkon, ktorým Rada od vysielateľa záznam vysielania vyžiada, nie je úkonom v rámci správneho konania. Rada preto o takomto úkone nerozhoduje ako kolektívny orgán – hlasovaním, ako napr. pri ukladaní sankcie v rámci správneho konania. Jedná sa

o jednoduchý administratívny úkon bez predpísanej formy, preto forma jeho vykonania je otázkou vnútornej organizácie činnosti Rady. Jedinou podmienkou platnosti takéhoto úkonu je jeho autentickosť, t.j. z úkonu samotného musí byť zrejmé, že ide o úkon Rady.

Povinnosť doručiť Rade na jej vyžiadanie súvislý záznam vysielania vyplýva vysielateľovi priamo zo zákona. V prípade, ak vysielateľ nedodá Rade na jej vyžiadanie súvislý záznam svojho vysielania, poruší predmetnú povinnosť. Podľa ustanovenia § 67 ods. 2 písm. a) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022: „Rada uloží pokutu vysielateľovi televíznej programovej služby... ak neposkytol rade požadovaný záznam vysielania.“ Nakoľko účastník konania neposkytol Rade vyžiadany záznam vysielania, je Rada povinná ho sankcionovať, čo potvrdil aj NS SR, napr. vo svojom rozsudku vo veci sp. zn. 5SŽ/37/2011.

Takisto aj ÚS SR vo svojom uznesení vo veci sp. zn. III. ÚS 564/2012-11 uviedol, cit.: „Pre posudzovaný prípad je rozhodujúce, že Rada má zákonom priznané oprávnenie požadovať od vysielateľa záznam vysielania [§ 16 ods. 3 písm. l) zákona o vysielaní a retransmisii], a dokonca v prípade nevyhovenia tejto požiadavke je oprávnená vysielateľa sankcionovať pokutou [§ 67 ods. 2 písm. a) zákona o vysielaní a retransmisii].“

Povinnosť uchovávať súvislé záznamy vysielania a na vyžiadanie Rady jej ich poskytnúť, je upravená v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022. Táto povinnosť zabezpečuje Rade možnosť zistiť obsah toho, čo bolo odvysielané. V prípade, ak na základe obsahu vysielania vznikne dôvodné podozrenie, že mohlo dôjsť k porušeniu niektorej povinnosti stanovenej v zákone, rozhodne Rada o začatí správneho konania.

Účastník konania vo svojom vyjadrení uviedol, cit.: „Vysielateľ Rádio Vlna s. r. o. (ďalej len Rádio Vlna) až po začatí správneho konania zistil, že mu Rada zaslala prostredníctvom poštovej služby Vyžiadanie záznamov vysielania, v listinnej a nie elektronickej podobe. Poukazujeme na to, že Rada ako orgán verejnej moci, ktorý od vzniku povinnosti uloženej zákonom č. 305/2013 Z. z., s nami komunikoval výlučne prostredníctvom elektronickej komunikácie, zasielaním akýchkoľvek písomností do elektronickej schránky. Rádio Vlna prostredníctvom zodpovednej osoby pravidelne svoju elektronicкую schránku kontroluje a prijíma doručenu poštu.“ Účastník konania následne citoval § 17 ods. 1 zákona č. 305/2013 Z. z. o e-Governmente a uviedol, cit.: „S poukazom na vyššie uvedené ustanovenie zákona o e-governmente si dovoľujeme poukázať na skutočnosť, že Rada doručovala obdobnú žiadosť – o zaslanie súvislého záznamu vysielania na programovej službe Rádio Vlna zo dňa 15.4.2021 – do elektronickej schránky vysielateľa, podaním zo dňa 26.4.2021 pod číslom 861/SO/2021-3 (zasielame v prílohe ako dôkaz). Z obidvoch podaní – z 26.4.2021 a z 28.2.2022 je zrejmé, že podania sú vybavované totožnou osobou, nakoľko v obidvoch listoch je uvedené: Vybavuje Pgo/Zsa – 16. Nie je nám zrejmý dôvod, prečo Rada teraz postupovala iným spôsobom ako v apríli 2021, t.j. doručovaním v listinnej podobe prostredníctvom poštovej služby. Ako sme uviedli vyššie, Rádio Vlna elektronicкую schránku má riadne zriadenú, pravidelne ju kontroluje a jej obsah vybavuje zodpovedná osoba. Vybavovaním doručenej pošty prostredníctvom poštovej služby, alebo kuriérom, je zodpovedná iná osoba. V súčasnosti sú nám v listinnej podobe doručované len zásielky od našich obchodných partnerov, ktorí nemajú povinnosť doručovať do elektronickej schránky, žiadny orgán verejnej správy nám nedoručuje písomnosti v listinnej podobe, preto zamestnanec zodpovedný za listinnú podobu zásielky z Rady túto nevyhodnotil ako zásielku orgánu verejnej správy, ktorej nevybavenie v lehote, môže mať pre Rádio Vlna nežiadúce následky. Poukazujeme aj na skutočnosť, že oznámenie o začatí správneho konania č. 22/SKO/2022-MS zo dňa 27.4.2022 už bolo Radiu Vlna doručované zákonom predpísaným spôsobom. V prípade, ak by vyžiadanie si záznamov bolo zaslané do elektronickej schránky vysielateľa, Rádio Vlna by bezodkladne tento záznam v elektronickej podobe zaslalo Rade. Napriek tomu, že 45 dňová lehota uchovať súvislý záznam z vysielania už uplynula, Rádio Vlna týmto súvislým záznamom disponuje a je pripravené bezodkladne ho Rade poskytnúť. Rádio Vlna nemalo a ani nemá dôvod ani úmysel tento súvislý záznam Rade neposkytnúť, práve naopak našou snahou je preukázať čo najspolahlivejším spôsobom, že zo strany Rádio Vlna vo vysielaní nedošlo k porušeniu zákona. V tejto súvislosti sa na Vás obraciame so žiadosťou, aby sme mohli Rade súvislé záznamy vysielania programovej služby Rádio Vlna zo dňa 25.2.2022 v čase od 8:00 hod. do 9:00 hod., poskytnúť

v náhradnom termíne. Vzhľadom na skutočnosť, že Rada si nevyžiadala záznam vysielania podaním č. 461/SO/2022-2 zo dňa 28.2.2022 elektronicky – doručovaním do elektronickej schránky vysielateľa v zmysle ust. § 17 ods. 1 zák. č. 305/2013 Z. z. – máme za to, že zo strany Rádio Vlna k porušeniu ust. § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. nedošlo.“

V predmetnom prípade je teda sporným spôsob vyžiadania záznamov. Rada vyžiadava od vysielateľov štandardne záznamy elektronicky prostredníctvom portálu slovensko.sk, avšak v tomto prípade boli záznamy vyžiadané poštou. Účastník konania má pravdu v tom, že Rada ako orgán verejnej moci má uplatňovať výkon verejnej moci elektronicky, pričom Rada si túto povinnosť plní. Bez ohľadu na spôsob, akým sú záznamy vyžiadané, je však obsah vyžiadania vždy rovnaký, čiže z obsahového hľadiska nie je spôsob doručenia listu relevantný. Vo vyžiadaní záznamov je vždy špecifikovaný požadovaný záznam vysielania, ako aj lehota, v ktorej má vysielateľ tento záznam Rade poskytnúť. Rada pritom od vysielateľa nežiada nič nad rámec zákona, ale samotný zákon č. 308/2000 Z. z. (ako aj zákon č. 264/2022 Z. z.) ustanovuje povinnosť pre vysielateľa doručiť záznam vysielania na vyžiadanie Rady v 15-dňovej lehote.

V predmetnom prípade si účastník konania list Rady prevzal, a teda bol oboznámený s jeho obsahom. Vedel teda, čo sa od neho požaduje a v akej lehote to má splniť. Argument, že zamestnanec účastníka konania nevedel, že ide o úradnú zásielku a je ju nevyhnutné vybaviť v určitej lehote, tak neobstojí, pretože zo samotného listu tieto veci jednoznačne vyplývajú. Samotné interné nastavenie preberania pošty (rôzni zamestnanci pre rôzne spôsoby doručenia) pritom nie sú pre predmetné správne konanie relevantné, pretože ide o rozhodnutie účastníka konania, akým spôsobom bude mať tieto procesy nastavené. Podstatnou je skutočnosť, či účastník konania na výzvu správneho orgánu zaslal vyžiadané záznamy vysielania v zákonnej lehote alebo nie. Záznamy vysielania pritom neboli doručené ani po uplynutí 15-dňovej lehoty, pričom účastník konania tvrdí, že o vyžiadaní záznamov vysielania sa dozvedel až po začatí správneho konania. V takom prípade ide skôr o zlyhanie ľudského faktora na strane účastníka konania, keďže vyžiadanie záznamov mu bolo preukázateľne doručené, pričom po prečítaní listu Rady musí byť zrejme, čo je jeho podstatou a v akej lehote má byť požiadavka Rady splnená. Skutočnosť, že zamestnanec účastníka konania zásielku vyhodnotil nesprávne, nemení nič na tom, že účastník konania vedel, čo má vykonať, pričom si svoju povinnosť nesplnil.

Pre predmetné správne konanie nie je podstatný spôsob, akým si Rada vyžiadala záznamy vysielania, pretože povinnosť vysielateľa je rovnaká bez ohľadu na to, ako si Rada záznamy vysielania vyžiada. Ide o dve rôzne veci, ktoré spolu síce okrajovo súvisia, avšak výkon verejnej moci iným spôsobom, ako je uvedený v § 17 zákona č. 305/2013 Z. z. o e-Governmente, automaticky nemá za následok beztretnosť konania účastníka konania pri nedodaní záznamov vysielania. Nie je možné tvrdiť, že nedošlo k porušeniu povinnosti ustanovenej v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022 len z toho dôvodu, že Rada postupovala iným spôsobom, ako je uvedený v § 17 zákona č. 305/2013 Z. z.

Ako už bolo uvedené vyššie, vysielateľ nedoručil Rade vyžiadané záznamy vôbec. Vzhľadom na uvedené je nepochybné, že účastník konania mal povinnosť doručiť Rade súvislý záznam vysielania programovej služby Rádio Vlna zo dňa 25. 2. 2022 v čase od 8:00 hod. do 9:00 hod. v stanovenej 15-dňovej lehote. Keďže účastník konania požadovaný záznam vysielania v stanovenej lehote nedoručil, porušil tým povinnosť ustanovenú v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z.

* * *

U právnických osôb sa zodpovednosť za správne delikty zakladá zásadne bez ohľadu na zavinenie (objektívna zodpovednosť za správny delikt). Táto zásada platí aj v prípade zákona č. 308/2000 Z. z., ako aj v prípade správneho poriadku, 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 alebo nedbanlivostným, svedčí aj skutočnosť, že ani jeden z cit. 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 § 64 ods. 2 zákona č. 308/2000 Z. z.: „Sankciu podľa odseku 1 písm. d) rada uloží, ak vysielateľ, prevádzkovateľ retransmisie, poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie alebo právnická osoba alebo fyzická osoba podľa § 2 ods. 3 a 4 aj napriek písomnému upozorneniu rady opakovane porušila povinnosť. Rada uloží pokutu bez predchádzajúceho upozornenia, ak bola porušená povinnosť uložená v § 19. Rada môže uložiť pokutu aj bez predchádzajúceho upozornenia, ak bola porušená povinnosť uložená v § 16 ods. 2 písm. a) a c), ods. 3 písm. k), § 20 ods. 1 a 3, § 30, ako aj v prípade vysielania bez oprávnenia [§ 2 ods. 1 písm. b)] alebo prevádzkovania retransmisie bez oprávnenia [§ 2 ods. 1 písm. e)].“

Z § 64 ods. 2 zákona č. 308/2000 Z. z. vyplýva, že Rada pri opakovanom porušení povinností ustanovených v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. uloží pokutu. Ide o kogentné ustanovenie zákona, ktoré nepripúšťa voľnosť uváženia pri rozhodovaní o druhu sankcie za porušenie tejto povinnosti.

Účastník konania nebol v minulosti za porušenie povinnosti ustanovenej v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z. právoplatne sankcionovaný.

Nakoľko ide v tomto prípade o prvé porušenie povinnosti ustanovenej v § 16 ods. 3 písm. l) zákona č. 308/2000 Z. z., navrhujeme Rade uložiť sankciu podľa ustanovenia § 64 ods. 1 písm. a) zákona č. 308/2000 Z. z. – upozornenie na porušenie zákona.

* * *

Z á v e r

Vzhľadom na všetky uvedené argumenty navrhujeme Rade, aby prijala uznesenie v zmysle vyššie uvedeného návrhu.