

Kancelária Rady pre mediálne služby

**Pracovný materiál Kancelárie Rady na rokovanie Rady pre mediálne služby
dňa 10. 5. 2023**

Správne konanie: REO-RPMS/2023/00724 zo dňa 21. 2. 2023
Predmet: žiadosť o autorizáciu poskytovania
Účastník konania: B-Swing, o.z.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 26. 4. 2023

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 a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“), v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov, postupom podľa ustanovenia § 225 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla, že správne konanie č. REO-RPMS/2023/00724 zo dňa 21. 2. 2023 vedené so subjektom B-Swing, o.z. podľa § 30 ods. 1 písm. e) zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov

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. 2023

Z: ReO

* * *

Podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.: „*Audiovizuálna mediálna služba na požiadanie 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 § 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*

žadateľom 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. 264/222 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.“

* * *

Dňa 21. 2. 2023 účastník konania doručil Rade žiadosť o udelenie autorizácie poskytovania. Z toho dôvodu sa dňa 21. 2. 2023 začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/00724 vo veci žiadosti o autorizáciu poskytovania.

Účastník konania požiadal o udelenie autorizácie poskytovania služby B-Swing dostupnej na <https://b-swing.sk>, ako aj na platformách na zdieľanie videí YouTube, Facebook, TikTok a Instagram.

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 uvádzame nasledovné:

a) 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.

Web:

Na webovej adrese tanečnej školy B-Swing nebol spoplatnený prístup k jednotlivým videozáznamom a ani na nej neboli reklamné bannery. Videá z platformy YouTube však obsahovali reklamy, pričom na stránke sú aj ponuky na Workshopy, ukážky tancov, súkromné hodiny, svadobné choreografie a online lekcie.

Domnievame sa však, že služba nemá primárne hospodársku povahu. Jej cieľom je vlastná prezentácia, resp. prezentácia svojej práce, avšak samotná služba podľa našej mienky nie je poskytovaná s úmyslom generovať zisk.

YouTube:

Kanál obsahuje rôzne videá a programy s tanečnou tematikou a aj jedno „shorts“ video. Jednotlivé videá obsahujú aj reklamy.

Domnievame sa, že služba nemá primárne hospodársku povahu. Jej cieľom je vlastná prezentácia, resp. prezentácia svojej práce, avšak samotná služba podľa našej mienky nie je poskytovaná s úmyslom generovať zisk.

Facebook:

Facebooková prezentácia okrem informácií z diania v tanečnej škole B-Swing obsahuje taktiež rôzne tanečné videá a programy, ktoré majú za cieľ propagovať činnosť tanečnej školy B-Swing.

Tak ako v predošlých prípadoch sa domnievame, že služba nemá primárne hospodársku povahu.

Instagram:

Instagramová prezentácia obsahuje iba fotografické príspevky a krátke videá (Reels). Domnievame sa, že služba nemá primárne hospodársku povahu. Jej cieľom je vlastná prezentácia, resp. prezentácia svojej práce, avšak samotná služba podľa našej mienky nie je poskytovaná s úmyslom generovať zisk.

TikTok:

TikTok prezentácia tanečnej školy B-Swing je dostupná, avšak neobsahuje žiadny content.

Aj v tomto prípade definičné kritérium primárne hospodárskej povahy nepovažujeme za naplnené.

b) Jednotlivé videá bolo možné sledovať v momente, ktorý si užívateľ zvolil (web, YouTube, Facebook, Instagram)

c) Programy sú zostavené do katalógu programov podľa tematiky na webe (Naše eventy, Vystúpenia a Workshopy, Súťaže, Učenie). Spustenie konkrétneho programu iniciuje vždy užívateľ, ktorý si zvolí program, ktorý chce pozerať. Na Facebooku a YouTube sú všetky videá (okrem Shorts na YT) pridané v jednej kategórii. V prípade Instagramu nemožno hovoriť o programoch, nakoľko táto prezentácia obsahuje iba krátke videá (Reels). TikTok tanečnej školy B-Swing neobsahuje žiadne videá, programy ani iný obsah.

d) Jednotlivé programy pridáva do služby poskytovateľ, ktorý aj rozhoduje o tom, ktorý program zverejní. Redakčne zodpovedný za posudzovanú službu je teda priamo poskytovateľ.

e) Služba je poskytovaná prostredníctvom elektronickej komunikačnej siete internet, preto aj toto kritérium považujeme za naplnené.

f) Kritérium účelu služby zabávať, informovať alebo vzdelávať je podľa nás tiež naplnené, nakoľko táto služba prináša na svojej webovej stránke, Facebooku a YouTube videá z tanečných kurzov/súťaží, ktoré majú za cieľ učenie tanca.

Vzhľadom na vyššie uvedené sme toho názoru, že posudzovaná služba nenapĺňa všetky definičné znaky audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, a preto ju nie je možné charakterizovať ako audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Keďže predmetná 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. Z toho dôvodu navrhujeme správne konanie zastaviť.

* * *

Z á v e r :

Na základe uvedených skutočností Kancelária Rady pripravila vyššie uvedený návrh uznesenia.