

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie Rady na zasadnutie Rady pre mediálne služby dňa 30. 8. 2023

Správne konanie: REO-RPMS/2023/00545 zo dňa 8. 3. 2023
Predmet: § 28 ods. 1 a § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: Televízia SLOVAN, s. r. o.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 22. 8. 2023

Návrh uznesenia:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „regulátor“) ako orgán príslušný podľa § 109 a § 110 ods. 1 a 2 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“) postupom podľa § 225 zákona č. 264/2022 Z. z. a v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní rozhodla, že účastník správneho konania č. REO-RPMS/2023/00545, Televízia SLOVAN, s. r. o.

p o r u š i l**I. povinnosť ustanovenú v § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.****tým, že**

pod názvom „Televízia SLOVAN“ poskytuje prostredníctvom platforiem na zdieľanie videí Facebook a Youtube službu, ktorá predstavuje audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., pričom nezabezpečil ľahký, priamy a stály prístup verejnosti k informáciám uvedeným v § 28 ods. 1 písm. d) až g) zákona č. 264/2022 Z. z.,

II. povinnosť ustanovenú v § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.**tým, že**

pod názvom „Televízia SLOVAN“ poskytuje prostredníctvom platforiem na zdieľanie videí Facebook a Youtube službu, ktorá predstavuje audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., a to bez autorizácie poskytovania, čím nenaplnil predpoklady podľa § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.,

za čo mu ukladá

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

Podľa § 135 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.: „*Uložením sankcie nezaniká povinnosť, za ktorej porušenie sa sankcia uložíla.*“

Úloha:

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

T: 30. 9. 2023**Z: ReO**

* * *

Regulátor na svojom zasadnutí dňa 8. 3. 2023 prijal uznesenie o začatí správneho konania voči vysielateľovi Televízia SLOVAN, s. r. o. vo veci:

1. možného porušenia povinnosti ustanovenej v § 28 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, 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.

Oznámenie o začatí predmetného správneho konania bolo účastníkovi konania doručené dňa 17. 4. 2023, na základe čoho sa týmto dňom začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/00545. 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 záznam vytvorený regulátorom na vlastnom zariadení pomocou záznamového programu Free Cam dňa 22. 3. 2023 o 15:10 hod.

Vyjadrenie účastníka konania v dane veci bolo Rade doručené 3. 5. 2023.

Subjektívna 6-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa § 135 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. začala plynúť dňa 8. 3. 2023 a uplynie dňa 8. 9. 2023.

* * *

Podľa § 26 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) *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.

(2) Audiovizuálnou mediálnou službou na požiadanie nie je poskytovanie zvukových záznamov na požiadanie“.

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“.*

Podľa § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. je poskytovateľ AVMS povinný zabezpečiť ľahký, priamy a stály prístup verejnosti najmä k týmto informáciám:

„a) názov, obchodné meno alebo meno a priezvisko poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,

b) adresa sídla, miesta podnikania alebo bydliska poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,

c) telefónne číslo, adresa elektronickej pošty alebo webového sídla poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,

d) vlastnícka štruktúra poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie a konečný užívateľ výhod poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,

e) informácia, že na poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie sa vzťahuje právomoc Slovenskej republiky a pôsobnosť regulátora a iného orgánu dohľadu,

f) informácia, či poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie podlieha niektorému samoregulačnému mechanizmu a uvedenie samoregulačného orgánu, ktorý tento mechanizmus presadzuje,

g) číslo autorizácie poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie (ďalej len „autorizácia poskytovania“) pridelené regulátorom“.

Podľa § 174 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) Oprávnenie poskytovať audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie vzniká autorizáciou poskytovania.

(2) Ustanovenie odseku 1 sa nevzťahuje na poskytovanie audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie výlučne prostredníctvom platformy na zdieľanie videí, ak ju poskytuje poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, ktorý je fyzickou osobou a zároveň nie je poskytovateľom platformy na zdieľanie videí. Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie podľa prvej vety je povinný oznámiť regulátorovi najneskôr v deň začatia poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie údaje podľa § 176 ods. 1“.

* * *

V rámci správneho konania č. REO-RPMS/2023/00039 začatého z vlastného podnetu regulátora dňa 21. 9. 2022 vo veci možného porušenia povinností uložených televíznym vysielateľom sa Rada zaoberala predovšetkým analýzou formy, obsahu a spôsobu šírenia videozáznamov – zvukovo-obrazových komunikátov účastníkom konania. V rámci zisťovania skutkového stavu v tomto správnom konaní regulátor konštatoval, že účastník konania poskytuje výlučne jeden typ spravodajského programu resp. programu aktuálnej publicistiky v trvaní približne 90 minút, a to pod názvom „Televízia SLOVAN“ niekoľkokrát týždenne, zväčša, nie však pravidelne, každý pracovný deň prostredníctvom platformami na zdieľanie videí Youtube a Facebook, resp. prostredníctvom platformy Facebook na webovej stránke <https://televiziaslovan.sk>.

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/>.

Regulátor zároveň nezistil 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, **absentuje predovšetkým prvok časovej usporiadanosti**, pričom jednotlivé programy z tohto hľadiska netvorí simultánne prijímateľky celok. V rámci tejto služby preto Rada neidentifikovala taký spôsob šírenia obsahu, ktorý by mohol byť považovaný za lineárne šírenie. Vznikla však otázka, či sa daná služba nevyznačuje skôr tým, že vzniká ako poskytovateľom zostavená ponuka audiovizuálnych komunikátov, ku ktorým poskytovateľ služby umožňuje prístup užívateľovi jednotlivo alebo spoločne vo forme súboru obsahov, t. j. či služba poskytovaná v prejednávanej veci nenaplní definíciu **nelineárnej mediálnej služby**, ktorej typickým príkladom je audiovizuálna mediálna služba na požiadanie (ďalej aj „AVMS“). V tejto súvislosti treba predovšetkým poznamenať, že účastník konania regulátora do dnešného dňa nepožiadala o autorizáciu poskytovania AVMS.

Z tohto dôvodu regulátor začal voči spoločnosti Televízia SLOVAN, s. r. o. správne konanie v prejednávanej veci č. REO-RPMS/2023/00545 týkajúce sa 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. d) až g) zákona č. 264/2022 Z. z. a možné nenaplnenie predpokladov vyplývajúcich z § 174 ods. 1 uvedeného zákona, konkrétne predpokladu disponovať na účely oprávneného poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie príslušnou autorizáciou poskytovania.

Vzhľadom na uvedené vznikla potreba, aby sa Kancelária predovšetkým vyrovnala s charakterom predmetnej služby, v tomto prípade konkrétne posúdila možnosť, či predmetná služba spĺňa 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 uvedené v ustanovení § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Účastník konanie v tejto veci vo svojom vyjadrení uviedol, cit.:

„V súvislosti so začatím správneho konania Vám týmto oznamujeme, že našou činnosťou nedochádza k naplneniu zákonom stanovenej definície AVMSMP (audiovizuálna služba na požiadanie), keďže absentuje naplnenie zákonnej definície v zmysle ustanovenia § 26, odsek 1, písmena a) a písmena c). Naša činnosť nie je primárne hospodárskej povahy, keďže nevyvíjame žiadnu komerčnú aktivitu (platená reklama, platený public relations, platené umiestňovanie produktov - product placement, predaj reklamných predmetov - merchandising a podobne) a naše výstupy nie sú poskytované verejnosti za poplatok, ale BEZPLATNE. Našu činnosť financujeme výhradne z vlastných prostriedkov a z darov. Pokiaľ je nám známe, slovenská legislatíva nepovažuje financovanie činnosti z vlastných prostriedkov a z darov za komerčnú aktivitu, preto nemôžeme spĺňať zákonom definovanú podmienku poskytovania AVMSMP“.

K tvrdeniu o údajnej absencii hospodárskej povahy predmetnej služby účastník konania dodáva, cit. *„Rovnako neexistuje žiadny kategorizovaný katalóg našej činnosti, ktorý by spĺňal zákonnú definíciu AVMSMP. AVMSMP je podľa nášho názoru slovenskou legislatívou definovaná ako:*

- *služba, pri ktorej si užívateľ sám volí ktoré video alebo program a kedy chce na internete prípadne v aplikácii sledovať - napríklad platformy Netflix, Rakten, HBO, internetové archívy televízií alebo videosekcie spravodajských portálov*
- *kanál umiestnený na platformách napr. YouTube, Facebook Watch, TikTok, Instagram alebo OnlyFans v prípade že bol zriadený alebo je poskytovaný za účelom dosahovania zisku a zároveň spĺňa ostatné podmienky uvedené v § 26 zákona o mediálnych službách.*

V zmysle vyššie uvedeného sa považujeme za bežného používateľa sociálnych sietí, kde publikujeme svoje názory a názory našich hostí, pričom naša aktivita nie je za účelom dosiahnutia zisku (publikovanie má len súkromný a voľnočasový charakter), naše výstupy nemajú stanovenú pravidelnú periodicitu, nemajú ani stálu dramaturgiu a ide výhradne o voľné diskusie zúčastnených strán - súkromných osôb na báze dobrovoľnosti. Z toho titulu sme presvedčení, že nevzniká akákoľvek povinnosť - ani disponovať autorizáciou ani splniť oznamovaciu povinnosť v zmysle zákona o mediálnych službách, nakoľko sa nepovažujeme za subjekt, ktorý poskytuje AVMSMP v zmysle zákona o mediálnych službách“.

Pokiaľ ide o splnenie relevantných zákonných kritérií, Kancelária na základe analýzy príslušných skutočností konštatuje, že v súvislosti s jednotlivými kritériami dospela k nasledujúcim záverom:

- 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 odplatom 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://televizaslovan.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 opakovane zdôrazňuje, že predmetom úhrady je „dar - podpora, nie predplatné za vysielanie!!!“, domnievame sa, že takéto označenie, vychádzajúce akýchkoľvek dôvodov na strane poskytovateľa služby, nezbavuje 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.

V Obchodnom registri Slovenskej republiky má účastník konania v rámci predmetu činnosti uvedené, okrem iného, „služby súvisiace s produkciou filmov, videozáznamov a zvukových nahrávok“ a „digitálne vysielanie televíznej programovej služby v súlade s licenciou č TD/200 na digitálne vysielanie televíznej programovej služby zo dňa 12.9.2018 udelenej Radou pre vysielanie a retransmisiu“. V rámci registra účtovných závierok (<https://www.registeruz.sk/cruz-public/domain/accountingentity/show/1771603>) je v rámci klasifikácie ekonomických činností SK NACE účastníka konania uvedené „činnosti súvisiace s tvorbou filmov“, pričom v rámci samotnej účtovnej závierky za rok 2022 dostupnej v tomto registri je uvedené „Vysielanie televízie“. V registri organizácií vedenom Štatistickým úradom SR (https://zber.statistics.sk/sk/register-organizacii?p_p_id=sk_susr_isis_pub_organisations_register_portlet_OrganisationsRegisterPortlet_INSTANCE_puzm&p_p_lifecycle=1&p_p_state=normal&p_p_mode=view&sk_susr_isis_pub_organisations_register_portlet_OrganisationsRegisterPortlet_INSTANCE_puzm_javax.portlet.action=showDetail&sk_susr_isis_pub_organisations_register_portlet_OrganisationsRegisterPortlet_INSTANCE_puzm_navigationType=DETAIL_VIEW&p_auth=ixBqk8uC&id=27994935) je ako hlavná činnosť účastníka konania uvedené „Podporné činnosti súvisiace s výrobou filmov, videozáznamov a televíznych programov“. Spoločnosť Televízia SLOVAN, s.r.o. je tak v jednotlivých relevantných registroch Slovenskej republiky vedená ako spoločnosť, ktorej hlavnou činnosťou je výroba videozáznamov a programov, pričom podstatou služby Televízia SLOVAN je práve poskytovanie programov.

Zároveň si v tejto súvislosti dovoľujeme upozorniť na informácie získané na stránke finstat.sk, podľa ktorých dosiahol účastník konania v roku 2022 výnosy v celkovej výške 80 874 eur, z čoho podstatnú časť tvorili „ostatné prevádzkové výnosy“, nie je teda vylúčené, že mohlo ísť práve o uvedené finančné príspevky poskytnuté ako dary (<https://www.finstat.sk/51690748>). Vzhľadom na relevantnosť uvedenej sumy Kancelária konštatuje, že ekonomický efekt predmetnej služby celkom zjavne nemožno označiť ako marginálny k hlavnému účelu poskytovania tejto služby. Z tohto dôvodu sa aj bez ohľadu na predpoklad, že zámerom účastníka konania môže byť budúce dosahovanie príjmov z reklamy, možno 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**. Tvrdenie účastníka konania o neexistencii takéhoto katalógu preto považujeme za irelevantné a zavádzajúce, keďže ide o skutočnosť zjavne vyplývajúcu zo skutkových okolností prejednávanej veci. 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 **„zámerné 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 **v prípade predmetnej služby 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 hľadiska uvedeného záveru je rovnako nevýznamné konštatovanie účastníka konania, podľa ktorého dotknuté výstupy „nemajú stanovenú pravidelnú periodicitu, nemajú ani stálu dramaturgiu a ide výhradne o voľné diskusie zúčastnených strán - súkromných osôb na báze dobrovoľnosti“.

Z uvedených dôvodov je podľa názoru Kancelárie nutné kvalifikovať účastníka konania ako poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie (napokon v súlade s tvrdením samotného

účastníka, podľa ktorého je AVMS definovaná ako „kanál umiestnený na platformách napr. YouTube, Facebook Watch, TikTok, Instagram alebo OnlyFans v prípade že bol zriadený alebo je poskytovaný za účelom dosahovania zisku a zároveň splňa ostatné podmienky uvedené v § 26 zákona o mediálnych službách“. 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.

Ako už bolo uvedené vyššie, účastník konania nedisponuje autorizáciou poskytovania AVMS ani o túto autorizáciu nepožiadala. Podľa § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. však oprávnenie poskytovať audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie vzniká autorizáciou poskytovania. Tým, že účastník konania poskytuje AVMS bez autorizácie, došlo k nenaplneniu predpokladov uvedených v § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

V § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. sú uvedené niektoré zo základných povinností poskytovateľa AVMS. Podľa tohto ustanovenia je poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie povinný zabezpečiť ľahký, priamy a stály prístup verejnosti najmä k týmto informáciám:

- a) názov, obchodné meno alebo meno a priezvisko poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- b) adresa sídla, miesta podnikania alebo bydliska poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- c) telefónne číslo, adresa elektronickej pošty alebo webového sídla poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- d) vlastnícka štruktúra poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie a konečný užívateľ výhod poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- e) informácia, že na poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie sa vzťahuje právomoc Slovenskej republiky a pôsobnosť regulátora a iného orgánu dohľadu,
- f) informácia, či poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie podlieha niektorému samoregulačnému mechanizmu a uvedenie samoregulačného orgánu, ktorý tento mechanizmus presadzuje,
- g) číslo autorizácie poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie (ďalej len „autorizácia poskytovania“) pridelené regulátorom.

Kontrolou dostupných webových stránok účastníka konania bolo zistené, že účastník konania nezabezpečil ľahký, priamy a stály prístup verejnosti k informáciám uvedeným v § 28 ods. 1 písm. d) až g) zákona č. 264/2022 Z. z., čím sa účastník konania dopustil porušenia povinnosti uvedenej v § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 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. 264/2022 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 **§ 140 ods. 1 až 3 zákona č. 264/2022 Z. z.:**

„(1) Pokutu regulátor uloží, ak povinná osoba aj napriek upozorneniu na porušenie zákona opakovane porušila tú istú povinnosť. Za opakované porušenie povinnosti sa považuje také porušenie povinnosti, ktoré nastalo v lehote kratšej ako tri roky od predchádzajúceho porušenia tej istej povinnosti.

(2) Regulátor môže uložiť pokutu aj bez predchádzajúceho upozornenia

a) ak bola porušená povinnosť uložená v § 20 ods. 4 písm. c), § 23, § 61, § 62 ods. 1 písm. b) a § 74, b) v prípade vysielania alebo poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie bez autorizácie alebo

c) v prípade prevádzkovania retransmisie alebo poskytovania platformy na zdieľanie videí bez registrácie.

(3) Výšku pokuty regulátor určí podľa závažnosti veci, spôsobu, trvania a následkov porušenia povinnosti a s prihliadnutím na rozsah a dosah poskytovania obsahovej služby, získané bezdôvodné obohatenie a sankciu, ktorú už prípadne uložil samoregulačný orgán.“

Z § 140 ods. 1 až 3 zákona č. 264/2022 Z. z. vyplýva, že Rada pri opakovanom porušení povinnosti ustanovenej v § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., ktoré nastalo v lehote kratšej ako tri roky od predchádzajúceho porušenia tejto povinnosti, uloží pokutu. Ide o kogentné ustanovenie zákona, ktoré nepripúšťa voľnosť uváženia pri rozhodovaní o druhu sankcie za porušenie tejto povinnosti.

Účastník konania za posledné tri roky neporušil povinnosť podľa § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. Z toho dôvodu navrhujeme uložiť sankciu upozornenie na porušenie zákona.

Porušenie povinnosti podľa § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., čiže poskytovanie AVMS bez autorizácie, zakladá podľa výslovného ustanovenia § 140 ods. 2 písm. b) uvedeného zákona možnosť regulátora uložiť pokutu aj bez predchádzajúceho upozornenia na porušenie zákona. V tejto súvislosti však treba dodať, že zákon ďalej, pravdepodobne v dôsledku legislatívneho opomenutia, nestanovuje výšku prípadnej pokuty za dané porušenie. Regulátor tak nemá v súvislosti s nenaplnením predpokladov podľa § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. inú možnosť ako uložiť sankciu vo forme upozornenia na porušenie zákona.

Záver:

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