

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie Rady na zasadnutie Rady pre mediálne služby dňa 11. 10. 2023

Správne konanie: REO-RPMS/2023/00993
Predmet: § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: News and Media Holding a.s.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 3. 10. 2023

NÁVRH UZNESENIA:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „Rada“) 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 § 225 zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla, že účastník správneho konania č. REO-RPMS/2023/00993, News and Media Holding a.s.

porušil

povinnosť ustanovenú v § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.

tým,

že nedoručil Rade do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie dostupnej na <https://www.plustv.sk>, <https://www1.pluska.sk/>, <https://www.eva.pluska.sk/> podľa § 28 ods. 4 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. za obdobie od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022,

za čo mu ukladá

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

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

Úloha:

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

T: 11. 11. 2023

Z: ReO

* * *

Rada na svojom zasadnutí dňa 10. 5. 2023 prijala uznesenie o začatí správneho konania voči subjektu News and Media Holding a.s. vo veci možného porušenia **§ 28 ods. 5** zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že účastník konania nedoručil Rade do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie dostupnej na <https://www.plustv.sk>, <https://www1.pluska.sk/>, <https://www.eva.pluska.sk/> podľa § 28 ods. 4 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. za obdobie od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022.

Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkovi konania doručené dňa 19. 6. 2023, na základe čoho začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/00993. 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 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.

Dňa 26. 6. 2023 bolo Rade doručené vyjadrenie účastníka konania k predmetu správneho konania č. REO-RPMS/2023/00993.

Dňa 6. 7. 2023 bolo Úradom pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb Rade postúpené vyjadrenie účastníka konania k oznámeniu o začatí správneho konania.

Subjektívna 6-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa § 135 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. začala plynúť dňa 10. 5. 2023 a uplynie dňa 10. 11. 2023. Objektívna 18-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa cit. ustanovenia začala plynúť dňa 24. 1. 2023 a uplynie dňa 24. 7. 2024.

* * *

Podľa § 28 ods. 4 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. : „*Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je povinný viesť osobitnú štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie obsahujúcu vyhodnotenie podielu európskych diel vrátane spôsobu ich zdôraznenia.*“

Podľa § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. : „*Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je povinný doručiť regulátorovi osobitnú štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie podľa odseku 4 za kalendárny mesiac do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora o túto štatistiku.*“

* * *

Subjekt News and Media Holding a.s. poskytuje audiovizuálne mediálne služby na požiadanie dostupné na <https://www.plustv.sk>, <https://www1.pluska.sk/> a <https://eva.pluska.sk/>. Rada listom č. RPMS/2023/000165 zo dňa 9. 1. 2023 požiadala subjekt News and Media Holding a.s. o zaslanie osobitných štatistík o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie obsahujúce vyhodnotenie podielu európskych diel vrátane spôsobu ich zdôraznenia podľa § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. a to za obdobie od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022. Štatistiku mal subjekt News and Media Holding a.s. doručiť do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti Rady.

Uvedený list bol subjektu News and Media Holding a.s. doručený dňa 9. 1. 2023, odkedy začala plynúť 15-dňová lehota na doručenie vyžiadanej štatistiky, ktorá uplynula dňa 24. 1. 2023.

Rade nebola vyžiadaná štatistika v stanovenej lehote doručená. Z uvedených dôvodov vzniklo dôvodné podozrenie, že uvedeným konaním mohlo dôjsť k porušeniu povinnosti ustanovenej v § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.

* * *

Správne konanie č. REO-RPMS/2023/00993 bolo začaté z dôvodu, že účastník konania **mohol porušiť povinnosť ustanovenú v § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.** tým, že nedoručil Rade do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie dostupnej na <https://www.plustv.sk>, <https://www1.pluska.sk/>, <https://www.eva.pluska.sk/> podľa § 28 ods. 4 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. za obdobie od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022.

Účastník konania potvrdil notifikáciu o doručení, čiže list Rady č. RPMS/2023/000165 uložený v schránke účastníka konania dňa 9. 1. 2023 k vyžiadaniu štatistiky o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie bol doručený dňa 9. 1. 2023, odkedy začala plynúť 15-dňová lehota na doručenie vyžiadanej štatistiky, ktorá uplynula dňa 24. 1. 2023.

Z vyššie uvedeného je zrejmé, že účastníkovi konania bolo vyžiadanie štatistiky o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie doručené riadne, prostredníctvom elektronickej schránky dňa 9. 1. 2023 a lehota na jeho zaslanie uplynula dňa 24. 1. 2023.

Účastník konania vo svojom vyjadrení k oznámeniu o začatí správneho konania uvádza:
„ 3. Oznámenie o začatí správneho konania bolo doručené spoločnosti dňa **19.6.2023**, čím je možné týmto dňom považovať správne konanie za začaté.“

4. V oznámení Rada vytyka spoločnosti NMH porušenie § 28 ods. 5 zákona v zmysle ktorého Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je povinný doručiť regulátorovi osobitnú štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie podľa odseku 4 za kalendárny mesiac do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora o túto štatistiku.

5. V prílohe si touto formou spoločnosť NMH dovoľuje zaslať Rade predmetnú štatistiku dodatočne.

6. V súvislosti s namietaným porušením si spoločnosť NMH dovoľuje len apelovať na to, že v prípade, ak správny orgán príde k záveru, že malo dôjsť k porušeniu povinnosti, ide o prvé porušenie povinnosti za ktoré by v zmysle § 140 ods. 1 zákona nemala byť uložená pokuta ale nanajvýš upozornenie na porušenie zákona podľa § 136 zákona.

7. Zároveň si spoločnosť NMH dovoľuje poznamenať, že uvedené štatistiky sa prekrývajú minimálne z veľkej časti so štatistikami zasielanými na Ministerstvo kultúry SR. Z uvedeného dôvodu sa pri absencii bližšieho metodického usmernenia zo strany Rady, spoločnosť NMH domnievala, že uvedená povinnosť bola splnená, keďže v správnom práve sa uplatňuje právna fikcia, že údaje získané jedným orgánom štátnej správy sa považujú za známe aj ostatným orgánom štátnej správy. “

Účastník správneho konania sa vo svojom vyjadrení domnieva, že poslanie odlišných alebo podobných štatistík Ministerstvu kultúry SR má za následok riadne splnenie svojej povinnosti voči Rade. Rada svojím listom č. RPMS/2023/000165 zo dňa 9. 1. 2023 požiadala účastníka konania o doručenie štatistiky, ktorú nedoručil. Podľa § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. : **„Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je povinný doručiť regulátorovi osobitnú štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie podľa odseku 4 za kalendárny mesiac do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora o túto štatistiku.“**

Kancelária Rady sa domnieva, že právny zástupca účastníka konania nesprávne interpretuje vyššie uvedenú „právnú fikciu“ v súvislosti s týmto správnym konaním. Nešpecifikuje bližšie, v čom spočíva prekrývanie „minimálne z veľkej časti“ so štatistikami zasielanými na Ministerstvo kultúry. Odvoláva sa na uplatňovanie právnej fikcie, že údaje získané jedným orgánom štátnej správy sa považujú za známe aj ostatným orgánom štátnej správy. Kancelária Rady sa domnieva, že neexistuje zákonná úprava, ktorá by odkazovala na existenciu takého princípu v správnom práve, ako uvádza účastník konania. Na základe vyššie uvedeného sa domnievame, že argumentácia účastníka konania v tomto bode nemá právny základ. Okrem toho, Rada postupovala v súlade so svojou zákonnou kompetenciou žiadať od poskytovateľov audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie štatistiky o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie, pričom účastník konania si svoju zákonnú povinnosť nespĺnil.

Dňa 6. 7. 2023 bolo Úradom pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb Rade postúpené vyjadrenie účastníka konania k oznámeniu o začatí správneho konania. Svoje vyjadrenie poslal účastník konania okrem Rady aj vecne nepríslušnému orgánu štátnej správy, ktorý toto vyjadrenie postúpil Rade a informoval o tom účastníka konania. Vyjadrenie aj s prílohami je totožné ako účastník konania poslal Rade dňa 26. 6. 2023.

Podľa § 28 ods. 4 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je povinný viesť osobitnú štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie obsahujúcu vyhodnotenie podielu európskych diel vrátane spôsobu ich zdôraznenia.

Podľa § 28. ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. je poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie povinný doručiť regulátorovi osobitnú štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie podľa odseku 4 za kalendárny mesiac do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora o túto štatistiku.

Subjekt News and Media Holding a.s. predmetnú štatistiku Rade nedoručil v lehote 15 dní, ktorá mu bola stanovená, čím porušil povinnosť ustanovenú v § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.

Kancelária Rady sa domnieva, že došlo k porušeniu § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z.

Účastník konania bol povinný doručiť štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie na základe vyžiadania, čo neurobil v stanovenej lehote.

V tejto súvislosti uvádzame, že v danom prípade zo zákona neprináleží Rade skúmať proporcionalitu zásahu do práv poskytovateľa AVMS, nakoľko povinnosť stanovená v § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. je formulovaná jednoznačne. Správne mu orgánu teda nie je daný priestor na akúkoľvek správnu úvahu. K splneniu zákonnej povinnosti buď dôjde, alebo nedôjde v závislosti od konania poskytovateľa AVMS. Akékoľvek ďalšie skúmanie, do akej miery rozhodnutím Rady dôjde k zásahu do práv poskytovateľa AVMS, je preto z tohto pohľadu bezpredmetné.

Na základe vyššie uvedeného sme toho názoru, že účastník konania porušil povinnosť ustanovenú v § 28 ods. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách tým, že nedoručil Rade do 15 dní odo dňa doručenia žiadosti regulátora štatistiku o poskytovanej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie dostupnej na <https://www.plustv.sk>, <https://www1.pluska.sk/>, <https://www.eva.pluska.sk/> podľa § 28 ods. 4 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. za obdobie od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022.

* * *

U právnických osôb sa zodpovednosť za správne delikty zakladá zásadne bez ohľadu na zavinenie (objektívna zodpovednosť pre správny delikt). Táto zásada platí aj v prípade zákona č. 264/2022 Z. z. ako aj zákona č. 71/1967 Zb., ktoré nevyžadujú pri preukázaní, či došlo k správne mu 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 a nedbanlivostným, svedčí aj skutočnosť, že ani jeden z citovaných 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. 5 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. 5 zákona č. 264/2022 Z. z. (resp. obdobnú povinnosť ustanovenú v § 27a ods. 4 zákona č. 308/2000 Z. z. účinného do 31. 7. 2022). Z toho dôvodu navrhujeme uložiť sankciu upozornenie na porušenie zákona.

* * *

ZÁVER:

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