

Kancelária Rady pre mediálne služby

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

Správne konanie: REO-RPMS/2023/01001
Predmet: § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: MAC TV s.r.o.
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 3. 10. 2023

NÁVRH UZNESENIA:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „Rada“) ako orgán príslušný podľa § 109 ods. 1 až 4 a § 110 ods. 2 písm. b) 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. rozhodla, že účastník správneho konania č. REO-RPMS/2023/01001, MAC TV s.r.o.

porušil

povinnosť ustanovenú v § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

tým,

že v období od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022 nezabezpečil náležité zdôraznenie európskych diel v rámci svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie JOY PLAY dostupnej na <https://www.play.joj.sk/> podľa § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.,

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 MAC TV s.r.o. vo veci možného porušenia **§ 70 ods. 1** zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že v období od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022 nezabezpečil náležité zdôraznenie európskych diel v rámci svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie JOY PLAY dostupnej na <https://www.play.joj.sk/> podľa § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.

Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkovi konania doručené dňa 10. 7. 2023, na základe čoho začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/01001. 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.

Účastníkovi konania bola dňa 21. 8. 2023 prostredníctvom elektronickej schránky doručená opätovná výzva na vyjadrenie k správne konaniu, odkedy začala plynúť 5-dňová lehota na vyjadrenie, ktorá uplynula dňa 28. 8. 2023.

Rade nebolo doručené vyjadrenie účastníka konania k predmetu správneho konania č. REO-RPMS/2023/01001.

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 1. 8. 2022 a uplynie dňa 1. 2. 2024.

* * *

Podľa § 70 ods. 1 a 2 zákona č. 264/2022 Z. z. :

„Európskym dielam je poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie povinný vyhradiť najmenej 30% z celkového počtu programov ponúkaných v katalógu programov za kalendárny mesiac, a to v každej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie osobitne, a zabezpečiť ich náležité zdôraznenie.“

„Zdôraznenie na účely odseku 1 je podpora audiovizuálnych diel prostredníctvom uľahčenia prístupu k týmto dielam, najmä prostredníctvom vytvorenia osobitnej ponuky európskych diel v katalógu programov alebo možnosti vyhľadať európske diela vo vyhľadávacom nástroji.“

* * *

Subjekt MAC TV s.r.o. poskytuje, okrem iného, audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie dostupnú na <https://play.joj.sk/>. Rada listom č. RPMS/2023/000122 zo dňa 9. 1. 2023 požiadala subjekt MAC TV s.r.o. o zaslanie osobitých 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 subjekt MAC TV s.r.o. doručil Rade v dňoch 27. 2. a 28. 2. 2023.

Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie uviedol: „Čo sa týka označovania diel Európskej produkcie, v súčasnosti nevieme technicky a graficky zabezpečiť zdôraznenie európskych diel v rámci audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie, ale pracujeme na tom a spravíme všetky kroky k zabezpečeniu sprístupnenia zoznamu európskych diel v inej forme.“ Je teda možné, že poskytovateľ MAC TV s.r.o. nezabezpečil v prípade služby dostupnej na <https://play.joj.sk/> náležité zdôraznenie európskych diel podľa § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z. Z uvedených dôvodov vzniklo dôvodné podozrenie, že uvedeným konaním mohlo dôjsť k porušeniu povinnosti ustanovenej v **§ 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.**

* * *

Správne konanie č. REO-RPMS/2023/01001 bolo začaté z dôvodu, že účastník konania **mohol porušiť povinnosť ustanovenú v § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.** tým, že v období od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022 nezabezpečil náležité zdôraznenie európskych diel v rámci svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie JOJ PLAY dostupnej na <https://www.play.joj.sk/> podľa § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.

Z ustanovenia § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách vyplýva, okrem iných povinností aj povinnosť poskytovateľom audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie (ďalej len „AVMS“) zabezpečiť náležité zdôraznenie európskych diel.

Z § 70 odseku 2 zákona č. 264/2022 Z. z. je zrejmé, že zdôraznením je podpora audiovizuálnych diel prostredníctvom **uľahčenia prístupu k týmto dielam**. Uľahčenie prístupu k európskym dielam je teda povinnosťou, ktorú musí zabezpečiť prevádzkovateľ AVMS, aby zabezpečil náležité zdôraznenie európskych diel. Ustanovenie § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z. demonštratívne ustanovuje dva spôsoby, akými je možné zabezpečiť uľahčenie prístupu k európskym dielam:

- a) Prostredníctvom vytvorenia osobitnej ponuky európskych diel v katalógu programov,
- b) Možnosti vyhľadať európske diela vo vyhľadávacom nástroji.

Recitál 35 smernice Európskeho parlamentu a rady 2018/1808 zo 14. novembra 2018 a dôvodová správa k zákonu č. 264/2022 Z. z. predpokladajú 4 demonštratívne spôsoby, akými je možné zabezpečiť uľahčenie prístupu k európskym dielam:

- a) Osobitnou sekciou pre európske diela prístupnou z domovskej stránky,
- b) Možnosť vyhľadať európske diela vo vyhľadávacom nástroji dostupnom ako súčasť uvedenej služby,
- c) Využívaním európskych diel v kampaniach uvedenej služby,
- d) Podporou minimálneho percentuálneho podielu európskych diel z katalógu uvedenej služby (pomocou bannerov alebo podobných nástrojov).

Vo všetkých troch prípadoch sa jedná o demonštratívny spôsob výpočtu. Je teda na samotných prevádzkovateľoch AVMS, či využijú jeden, prípadne viac spôsobov z nich alebo uvedú európske diela svojim vlastným spôsobom, za podmienky, že zabezpečia uľahčenie prístupu k týmto dielam. Ak prevádzkovatelia AVMS využijú svoj vlastný spôsob uľahčenia prístupu k európskym dielam, je potom príslušným správnym orgánom Rada pre mediálne služby, aby posúdila, či daný spôsob je dostatočný alebo nie.

V predmetnom prípade Rada vykonáva určitú správnu úvahu v prípade posudzovania dostatočnosti použitých prostriedkov na náležité zdôraznenie európskych diel. Nedochádza k zásahu do samotného obsahu služby poskytovateľa AVMS, ale zároveň predmetná povinnosť môže mať dopad na určité redakčné usporiadanie obsahu v rámci služby, pričom je vždy na posúdení Rady, či je spôsob zdôraznenia dostatočný z hľadiska § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.

Účastník konania vo svojom vyjadrení k zaslanej štatistike uvádza, že v súčasnosti nevie technicky a graficky zabezpečiť zdôraznenie európskych diel v rámci svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie. Napriek tomu, povinnosť zabezpečiť náležité zdôraznenie európskych diel vyplýva účastníkovi konania zo zákona. Argumentácia účastníka konania, že nevie technicky a graficky zabezpečiť zdôraznenie európskych diel, nemá právnu relevanciu a v žiadnom prípade nemôže byť argumentom na vyvinenie sa z predmetnej povinnosti.

Kancelária Rady sa domnieva, že k porušeniu povinnosti náležité zdôrazniť európske diela došlo v súvislosti s tým, že v období od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022 účastník konania nezabezpečil náležité zdôraznenie európskych diel v rámci svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie JOJ PLAY dostupnej na <https://www.play.joj.sk/> podľa § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.

Účastník konania bol povinný zabezpečiť v období od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022 náležité zdôraznenie európskych diel na svojej audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie, čo neurobil.

* * *

Na základe vyššie uvedeného sme toho názoru, že účastník konania porušil povinnosť ustanovenú v § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách tým, že v období od 1. 8. 2022 do 31. 12. 2022 nezabezpečil náležité zdôraznenie európskych diel v rámci svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie JOJ PLAY dostupnej na <https://www.play.joj.sk/> podľa § 70 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.

* * *

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 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 § 72 ods. 2 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 zatiaľ neporušil povinnosť podľa § 72 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z. 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.