

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie Rady na zasadnutie Rady pre mediálne služby dňa 6. 12. 2023

Správne konanie: REO-RPMS/2023/01062
Predmet: § 28 ods. a § 174 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: Lenka Zlatev
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 22. 11. 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 (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“) v senáte 1 zloženom z predsedníčky senátu doc. PhDr. Anikó Dušíkovej, CSc. a členov senátu Mgr. Györgya Battu a PhDr. Marty Danielovej, v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov, rozhodla, že správne konanie č. REO-RPMS/2023/01062 vedené voči fyzickej osobe Lenka Zlatev podľa ustanovenia § 30 ods. 1 písm. h) zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov

zastavuje,

pretože odpadol dôvod konania začatého na podnet správneho orgánu.

Úloha:

Kancelária Rady vyhotoví písomné vyhotovenie rozhodnutia o zastavení konania a doručí ho účastníkovi konania.

T: 20. 12. 2023

Z: ReO

Úloha:

Kancelária Rady oznámi podávateľovi podnetu na preverenie výsledok prešetrenia podnetu.

T: 18. 12. 2023

Z: PgO

* * *

Rada na svojom zasadnutí dňa 7. 6. 2023 prijala uznesenie o začatí správneho konania voči fyzickej osobe Lenka Zlatev vo veci možného porušenia povinností ustanovených v **§ 28 ods. 1** zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že pod názvom „OTV“ poskytuje prostredníctvom webovej stránky <https://www.tvotv.sk> a 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., a v **§ 174 ods. 1** zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že pod názvom „OTV“ poskytuje prostredníctvom webovej stránky <https://www.tvotv.sk> a platforiem na zdieľanie videí Facebook a Youtube službu, ktorá môže predstavovať audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, a to bez autorizácie poskytovania.

Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkovi konania doručené dňa 14. 8. 2023 na základe čoho začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/01062. Účastníčka konania bola súčasne vyzvaná, 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 zaslala svoje stanovisko, prípadne navrhla dôkazy a vyjadrila sa k podkladom pre rozhodnutie v predmetnom správnom konaní. Súčasne bola účastníčka konania upozornená, že pokiaľ svoje práva v stanovenej lehote nevyužije, Rada môže rozhodnúť vo veci aj bez jej stanoviska, pokiaľ uzná, že podklady a dôkazy zhromaždené v správnom konaní sú dostačujúce podľa § 46 správneho poriadku. Prílohou oznámenia o začatí správneho konania bol aj DVD nosič so záznamom služby poskytovanej účastníkom konania, vytvorený pomocou záznamového programu Free Cam dňa 17. 1. 2023 o cca 10:17 a 12:06 hod., ktorý je súčasťou spisu.

Rade bolo doručené vyjadrenie účastníka konania k predmetu správneho konania č. REO-RPMS/2023/01062 dňa 25. 8. 2023.

Subjektívna 6-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa § 135 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. začala plynúť dňa 7. 6. 2023 a uplynie dňa 7. 12. 2023. Objektívna 18-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa cit. ustanovenia začala plynúť dňa 17. 3. 2023 a uplynie dňa 17. 9. 2024.

* * *

Podľa § 26 ods. 1 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 ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť.“*

Podľa § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) *Poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie je 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 ods. 1 a 2 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.“

* * *

Monitorovaním záznamu obsahu služby umiestnenej na internetových stránkach:

<https://www.tvotv.sk>

<https://www.youtube.com/@TVOTVSK/featured>,

<https://www.facebook.com/TVOTVSK/videos>

bolo zistené, že sa na nich nachádzajú okrem iného videozáznamy poskytovaných programov a živé vysielanie programov.

Dňa 12. 5. 2023 bolo Rade pre mediálne služby doručené oznámenie o poskytovaní služby TVOTV na internetových stránkach: <https://www.youtube.com/@tvotvsk>
<https://www.facebook.com/watch/TVOTVSK/>.
Poskytovateľom služieb <https://www.youtube.com/@tvotvsk> a <https://www.facebook.com/watch/TVOTVSK/> je pani Lenka Zlatev, Nacina Ves 216.
V doručenom oznámení internetová stránka <https://www.tvotv.sk> uvedená nebola. Na vyhľadávacej službe <https://who.is/whois/tvotv.sk> však je ako poskytovateľ tejto stránky uvedená pani Lenka Zlatev.

Uvedená služba „TVOTV“ môže v časti *VIDEÁ a ŽIVÉ: NR SR* vzhľadom na jej charakter napĺňať definíciu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Pani Lenka Zlatev, Nacina Ves nie je držiteľom autorizácie poskytovania audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie, pričom podľa § 174 ods. 1 a 2 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...“*

Na základe vyššie uvedených skutočností vzniklo dôvodné podozrenie, že pani Lenka Zlatev poskytuje audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie nielen prostredníctvom platformy na zdieľanie videí, ale aj na vlastnej stránke www.tvotv.sk. Ako na fyzickú osobu by sa na ňu z tohto dôvodu nevzťahovala výnimka podľa citovaného § 174 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z., pričom jej činnosť by podliehala povinnej autorizácii. Vzhľadom na uvedené vzniklo dôvodné podozrenie, že pani Lenka Zlatev môže poskytovať audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie v rozpore s ustanoveniami § 174 zákona č. 264/2022 Z. z., čím mohlo zároveň dôjsť k porušeniu povinnosti vyplývajúcej z § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

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“.*

Z uvedeného je zrejmé, že zákon vymenúva nevyhnutné informácie predstavujúce podstatné náležitosti údajov, ktoré poskytovateľ povinne sprístupňuje verejnosti. Kontrola vyššie uvedenej webovej stránky www.tvotv.sk však viedla k dôvodnému podozreniu, že v danom prípade môže dochádzať k nesplneniu povinnosti zabezpečiť ľahký, priamy a stály prístup verejnosti k informáciám uvedeným v písm. d) až g) predmetného § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Účastníčka konania vo svojom vyjadrení uvádza:

„ k začatiu správneho konania REO-RPMS/2023/01062 (číslo RPMS/2023/005298) zo dňa 7.6.2023 voči poskytovateľovi služby OTV: Lenka Zlatev, Nacina Ves 216.

V oznámení o začatí správneho konania bolo uvedené, že dňa 12.05.2023 bolo Rade pre mediálne služby doručené oznámenie o poskytovaní služby TVOTV na internetových stránkach <https://www.youtube.com/@tvotvsk>, a <https://www.facebook.com/TVOTVSK/videos>.

V doručenom oznámení nebola internetová stránka www.tvotv.sk uvedená, nakoľko k dňu zaslania oznámenia o poskytovaní služby TVOTV, v časti VIDEÁ sa nenachádza žiadne video, používateľ je po kliknutí na tento link (VIDEÁ) presmerovaný na youtube kanál TV OTV.

Ohľadne podkladov pre rozhodnutie, na ktorých je zoznam vytvorený regulátorom dňa 17.03.2023 pomocou záznamového programu Free Cam, dovoľm si predpokladať, že rozhodnutie o začatí správneho konania bolo založené na základe toho zoznamu, ktorý poukazuje na skutočnosti, ktoré sú dňa 12.05.2023 už neplatné, dňom, keď bolo zaslané oznámenie o poskytovaní služby TVOTV.

Ohľadne časti ŽIVE:NR SR, ktorá je taktisto uvedená ako časť, ktorá môže napĺňať definíciu audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, uvádzam nasledujúcu skutočnosť. Po kliknutí na link ŽIVE NR SR: používateľ sa presmeruje na embedovanú webovú stránku Media portal Národná rada Slovenskej republiky <https://tv.nrsr.sk/>. Takže v tejto časti sa nachádza vložená titulná strana mediálneho portálu, na ktorej je možné pozerať obsah, ktorý ponúkajú mediálne služby NR SR.

Poprosím o spätnú väzbu, respektíve o prekontrolu uvedených informácií.“

Podľa § 26 ods. 1 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 ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť.“

Pri posudzovaní skutočnosti, či audiovizuálna mediálna služba na požiadanie 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 49 a 50 Zmluvy o založení Európskeho spoločenstva (články 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, avšak medzi poskytovaním danej služby a prijímanou odplatom musí existovať 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. Výskyt reklamných audiovizuálnych

videí na stránke služby teda môže byť jedným z indikátorov charakteru danej služby a teda, či je daná služba primárne hospodárskej povahy.

Prístup k jednotlivým videám nebol obmedzený. Na internetovej stránke nebola umiestnená reklama. Na internetovej stránke neboli uvedené údaje o tom, ako je služba financovaná. Videá na webovej stránke www.tvotv.sk v rámci sekcie VIDEÁ boli v čase začatia správneho konania embedované z platformy YouTube, na ktorej sú nahraté. V prípade sekcie ŽIVÉ: NR SR išlo o vloženie titulnej strany MediaPORTÁLu NR SR, ktorý spravuje Kancelária NR SR. Z dostupných informácií nevyplýva, že by táto služba mala primárne hospodársku povahu a jej účelom bolo generovať financie. Naopak v prípade platformy YouTube, na ktorej účastník konania poskytuje audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, boli prítomné aj reklamy, a to aj pred prehrávaním samotných videí.

Účastník konania oznámil Rade ako fyzická osoba poskytovanie audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie na platformách Facebook a YouTube, pričom Rada prijala jej oznámenie na svojom zasadnutí dňa 27. 9. 2023, pretože spĺňa všetky definičné kritériá audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie. V prípade webovej stránky však absentujú akékoľvek indície, že by táto služba mala primárne hospodársky účel. Ako uvádza aj účastník konania, v súčasnosti nie sú v rámci sekcie VIDEÁ dostupné žiadne videá, ale divák je automaticky presmerovaný na kanál TV OTV na platforme YouTube. Na danej webovej stránke tak reálne nie sú dostupné žiadne videá, čiže v rámci tejto webovej stránky nie sú poskytované žiadne programy. Táto skutočnosť sama osebe znemožňuje posúdiť túto službu ako audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, pretože jej primárnym účelom nie je poskytovanie programov, ale obsahuje iba textové informácie.

Vzhľadom na uvedené sme toho názoru, že účastník konania nebol povinný požiadať o autorizáciu poskytovania, pretože audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie poskytuje iba prostredníctvom platforiem na zdieľanie videí, čiže sa na neho vzťahuje povinnosť podľa § 174 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z., ktorú si splnil.

Čo sa týka povinnosti ustanovenej v § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., uvádzame, že podľa § 28 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z. sa táto povinnosť nevzťahuje na poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, vo vzťahu ku ktorému sú informácie v rozsahu podľa odseku 1 zverejnené v registri. Registrom sa v tejto súvislosti myslí tzv. register v oblasti médií a audiovizie, ktorý má spravovať Ministerstvo kultúry Slovenskej republiky a ktorý mal byť zriadený na základe § 21 zákona č. 265/2022 Z. z. o publikáciách. Údaje do tohto registra má zadávať priamo Rada podľa § 125 zákona č. 264/2022 Z. z., pričom má obsahovať aj údaje oznámené podľa § 174 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z. Uvedený register zatiaľ nebol zriadený, preto Rada ani nemohla uvedené údaje v rámci neho uviesť. Túto skutočnosť však nie je možné pričítať na ťarchu účastníkovi konania, pretože ten si svoju povinnosť splnil a uviedol všetky požadované informácie pri splnení svojej oznamovacej povinnosti. Z uvedeného dôvodu by sa na účastníka konania nemala povinnosť podľa § 28 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. vzťahovať.

Na základe uvedeného navrhujeme správne konanie zastaviť, pretože odpadol dôvod konania začatého na podnet správneho orgánu.

* * *

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 správnomu 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.

ZÁVER:

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