

Rozhodnutie č.: RZK/128/2023
Správne konanie č.: REO-RPMS/2023/01115

Bratislava, dňa 25. 10. 2023
Doložka právoplatnosti:

Rozhodnutie

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 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, postupom podľa ustanovenia § 225 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla, že správne konanie č. REO-RPMS/2023/01115 zo dňa 31. 7. 2023 vedené so spoločnosťou KALUMA Media, s. r. o. 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.

Odôvodnenie

Dňa 31. 7. 2023 účastník konania doručil Rade žiadosť o udelenie autorizácie poskytovania. Z toho dôvodu sa dňa 31. 7. 2023 začalo správne konanie č. REO-RPMS/2023/01115 vo veci žiadosti o autorizáciu poskytovania.

Podkladom pre toto rozhodnutie je žiadosť účastníka konania zo dňa 31. 7. 2023.

Rada po získaní všetkých podkladov pre rozhodnutie a oboznámení sa s nimi v danej veci rozhodla dňa 25. 10. 2023.

* * *

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 poskytnúť

- 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 žiadateľom 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. 264/2022 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.“

* * *

Poskytovateľ požiadal o udelenie autorizácie poskytovania služby TV ANABELA dostupnej na webovej stránke www.tvanabela.sk a na platforme na zdieľanie videí YouTube.

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.

Definícia audiovizuálnej mediálnej služby sa má vzťahovať na akúkoľvek formu ekonomickej aktivity v definovanej oblasti, vrátane poskytovania verejnej služby, a nemá sa vzťahovať na tie služby, ktoré nemajú primárne hospodársku povahu a nekonkurujú televíznemu vysielaniu. Služby, ktoré neboli zriadené na dosahovanie zisku, by teda nemali spadať pod reguláciu podľa zákona č. 264/2022 Z. z.

Služba TV ANABELA v čase posudzovania žiadosti účastníka konania, na uvedenej webovej stránke **www.tvanabela.sk** neobsahovala žiadne videá. Na platforme na zdieľanie videí YouTube bola dostupná prostredníctvom jedného videa. Išlo o záznam živého vysielania. V rámci tohto vysielania, osoba na videu poskytovala výklad tarotových kariet na základe informácií poskytnutých užívateľmi služby prostredníctvom telefonického hovoru spolplatneného elektronickou komunikačnou službou s pridanou hodnotou Audiotex. Aj napriek tomu, že živé vysielanie mohlo mať primárne hospodársku povahu, záznam vysielania neobsahoval prvky, ktoré by takúto povahu zakladali. Na základe vyššie uvedeného, podľa nášho názoru, **nie je možné** predmetnej službe jednoznačne priznať primárne hospodársku povahu.

b) Užívateľ má prostredníctvom tejto služby možnosť pozrieť si informačný program, pričom si môže tento program pozrieť v momente, ktorý si zvolí. Uvedené kritérium považuje Rada za naplnené.

c) Služba TV ANABELA neobsahuje na webovej stránke **www.tvanabela.sk** žiadne videá. V rámci platformy na zdieľanie videí YouTube je dostupné iba jedno video. Konštatujeme, že predmetná služba neponúka katalóg programov, v rámci ktorého by si mohol užívateľ na osobitnú žiadosť vybrať niektorý z programov, a preto uvedené kritérium nepovažuje Rada za naplnené.

d) Program pridal do služby poskytovateľ, ktorý aj rozhoduje o tom, ktorý program zverejní. Redakčne zodpovedný za posudzované služby je teda priamo poskytovateľ.

e) Služba je poskytovaná prostredníctvom elektronickej komunikačnej siete internet. Z toho dôvodu toto kritérium považuje Rada za naplnené.

f) Obsahom tejto služby je prezentácia výkladu tarotových kariet na základe osobitnej žiadosti užívateľa služby. Rada skonštatovala, že jej cieľom je informovať širokú verejnosť.

Zo znenia § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. vyplýva, že na to, aby bola určitá služba považovaná za audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, musí kumulatívne naplniť všetky definičné znaky audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie uvedené v tomto ustanovení. Z vyššie uvedeného posúdenia predmetnej služby vyplýva, že táto nenapĺňa kritériá podľa § 26 ods. 1 písm. a) a c) zákona č. 264/2022 Z. z., a preto ju nie je možné charakterizovať ako audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie podľa § 26 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

Zákon č. 264/2022 Z. z. sa vzťahuje na poskytovateľov obsahových služieb. Obsahová služba je definovaná v § 13 zákona č. 264/2022 Z. z. Ako už bolo uvedené vyššie, posudzovaná služba nie je audiovizuálnou mediálnou službou na požiadanie, čiže nelineárnymi mediálnou službou. Zároveň nie je ani lineárnou mediálnou službou, ako je napríklad vysielanie, pretože nejde o časovo usporiadané zvukové, obrazové alebo audiovizuálne komunikáty. Nejde ani o retransmisiu alebo multiplex, pretože nevzniká ako poskytovateľom zostavená ponuka obsahových služieb, ku ktorým poskytovateľ obsahovej služby umožňuje prístup užívateľovi jednotlivito alebo spoločne vo forme súboru služieb. V predmetnom prípade nejde ani o platformu na zdieľanie obsahu, pretože obsah pridáva iba samotný žiadateľ.

Posudzovaná služba tak vzhľadom na svoj charakter nenapĺňa definíciu žiadnej z obsahových služieb podľa 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. Uvedeným nastal dôsledok, ktorý je upravený v § 30 ods. 1 písm. e) zákona č. 71/1967 Zb. a je tak potrebné správne konanie č. REO-RPMS/2023/01163 zastaviť.

Poučenie

Proti tomuto rozhodnutiu je možné podľa § 225 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z. a § 53 a nasl. zákona č. 71/1967 Zb. podať odvolanie v lehote 15 dní od jeho doručenia. Odvolanie sa podáva na orgáne, ktorý rozhodnutie vydal. Toto rozhodnutie nie je preskúmateľné súdom.

* * *

Toto rozhodnutie sa vydáva v troch rovnopisoch:

1x KALUMA Media, s. r. o. (elektronicky)

2x Rada pre mediálne služby

PhDr. Marta Danielová
predsedníčka
Rada pre mediálne služby