

Kancelária Rady pre mediálne služby

Pracovný materiál Kancelárie Rady na zasadnutie Rady pre mediálne služby dňa 11. 9. 2024

Správne konanie: 0082/SKO/2024 zo dňa 20. 3. 2024
Predmet: § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.
Účastník konania: Slovenská dychová hudba
Správny orgán: Rada pre mediálne služby

Dátum: 3. 9. 2024

NÁVRH UZNESENIA:

Rada pre mediálne služby (ďalej len „Rada“) v senáte 1 zloženom z predsedníčky senátu doc. PhDr. Anikó Dušíkovej, CSc. a členov senátu Ivana Bindasa a PhDr. Marty Danielovej ako orgán príslušný podľa § 109 a § 110 zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“) v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 71/1967 Zb.“) rozhodla v správnom konaní č. 0082/SKO/2024, že účastník konania Slovenská dychová hudba o. z., Opavská 2604/8 83101 Bratislava - mestská časť Nové Mesto, IČO: 51225492,

porušil

zákaz vysielat' bez autorizácie podľa § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.

tým,

že dňa 8. 1. 2024 o cca 09:57 hod. vysielal na webovej stránke www.radiodychovka.sk službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Dychovka, ktorá naplnila definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.,

za čo mu ukladá

ALTERNATÍVA A:

podľa ustanovenia § 136 zákona č. 264/2022 Z. z. sankciu – **upozornenie na porušenie zákona.**

ALTERNATÍVA B:

podľa ustanovenia § 140 ods. 2 písm. b) v spojení s § 142 ods. 8 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. sankciu – **pokutu** vo výške (od 1 500 eur do 160 000 eur) slovom eur.

Podľa § 149 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z. je pokuta splatná do 30 dní od právoplatnosti rozhodnutia, ktorým bola uložená a je potrebné ju uhradiť na účet: SK09 8180 0000 0070 0008 8921, BIC/SWIFT: SPSRSKBAXXX, VS**24, KS6548.

Úloha:

Kancelária Rady vyhotoví písomné znenie rozhodnutia a zašle ho účastníkovi konania.

T: 11. 10. 2024

Z: ReO

* * *

Rada na svojom zasadnutí dňa 20. 3. 2024 prijala uznesenie o začatí správneho konania voči účastníkovi konania vo veci možného porušenia zákazu vysielat' bez autorizácie podľa § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z. v súvislosti s tým, že dňa 8. 1. 2024 o cca 09:57 hod. vysielal na webovej stránke www.radiodychovka.sk službu prostredníctvom internetu.

Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkovi konania bolo účastníkovi konania zaslané listom č. 01313/2024 zo dňa 5. 4. 2024 prostredníctvom poštovej zásielky do vlastných rúk. V rámci oznámenia o začatí správneho konania bola účastníkovi konania stanovená desaťdňová lehota na vyjadrenie k predmetu správneho konania a súčasne bol vyzvaný, aby v súlade s § 33 ods. 1 a § 34 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. 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 zákona č. 71/1967 Zb. Prílohou oznámenia o začatí správneho konania boli DVD so záznamom služby Rádio

Dychovka zo dňa 8. 1. 2024 o cca 9:57 hod. vyhotovené regulátorom na vlastnom zariadení pomocou záznamového programu Free Cam a prepis/popis skutkového stavu. Uvedené prílohy predstavujú podklady pre rozhodnutie, o čom bol účastník konania vyzvaný. Účastník konania bol súčasne poučený o práve nazerať do spisov, robiť si z nich výpisy, odpisy a dostať kópie spisov alebo dostať informáciu zo spisov iným spôsobom podľa § 23 ods. 1 zákona č. 71/1967 Zb.

List č. 01313/2024 bol vrátený Rade dňa 30. 4. 2024 ako neprevzatý v odbernej lehote. Uvedeným dňom sa zásielka považuje podľa § 25 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. za doručенú. Vyjadrenie účastníka konania k predmetu správneho konania nebolo v dôsledku neprevzatia zásielky v stanovenej lehote Rade doručené.

Opätovná výzva na vyjadrenie k podkladom pre rozhodnutie v správnom konaní bola účastníkovi konania doručená prostredníctvom elektronickej schránky dňa 23. 5. 2024.

Účastník konania bol súčasne vyzvaný, aby v lehote najneskôr do 5 dní od doručenia opätovnej výzvy v súlade s § 33 ods. 1 a § 34 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. 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 zákona č. 71/1967 Zb.

Vyjadrenie účastníka konania bolo doručené Rade prostredníctvom elektronickej schránky dňa 23. 5. 2024.

Subjektívna 6-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa § 135 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. začala plynúť dňa 20. 3. 2024 a uplynie dňa 20. 9. 2024. Objektívna 18-mesačná lehota na uloženie sankcie podľa citovaného ustanovenia začala plynúť dňa 8. 1. 2024 a uplynie dňa 8. 7. 2025.

* * *

Podľa § 109 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Regulátor vykonáva dohľad nad dodržiavaním právnych predpisov upravujúcich vysielanie, retransmisiu, poskytovanie audiovizuálnych mediálnych služieb na požiadanie, poskytovanie platforiem na zdieľanie obsahu, poskytovanie sprostredkovateľskej služby, poskytovanie online sprostredkovateľských služieb a poskytovanie internetového vyhľadávača. Regulátor vykonáva dohľad aj nad dodržiavaním právnych predpisov upravujúcich vydávanie periodických publikácií, prevádzkovanie spravodajských webových portálov a poskytovanie agentúrneho servisu, ak dohľad nevykonáva iný orgán dohľadu podľa osobitného predpisu.“

Podľa § 110 ods. 2 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z.: „Do pôsobnosti regulátora v oblasti výkonu štátnej správy patrí aj dohliadať na dodržiavanie povinností podľa tohto zákona a podľa osobitných predpisov.“

* * *

Podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Programová služba je služba,

- a) ktorá je primárne hospodárskej povahy,
- b) ktorá je poskytovaná ako zámerné časové usporiadanie programov a iných zložiek tejto služby vytvárajúce uzavretý, simultánne prijímateľný celok,
- c) ktorej základným účelom alebo základným účelom jej oddeliteľnej časti je umožniť sledovanie programov,
- d) za ktorú je redakčne zodpovedný vysielateľ,
- e) ktorá je poskytovaná prostredníctvom siete a

f) ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť.“

Podľa § 19 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Vysielanie programovej služby prostredníctvom internetu je šírenie programovej služby výhradne prostredníctvom internetu (webcasting)“.

Podľa § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Vysielanie programovej služby bez autorizácie sa zakazuje.“

Podľa § 157 ods. 1 až 4 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) Oprávnenie vyselať programovú službu vzniká autorizáciou vysielania. Držiteľ autorizácie vysielania je povinný vyselať programovú službu v súlade s podmienkami autorizácie vysielania.

(2) Práva a povinnosti vyplývajúce z autorizácie vysielania je držiteľ autorizácie vysielania povinný vykonávať vo vlastnom mene, na vlastný účet a na vlastnú zodpovednosť.

(3) Autorizácia vysielania oprávňuje jej držiteľa aj na vysielanie

a) doplnkovej služby vysielania, ak je doplnená doložkou doplnkových služieb vysielania,

b) do zahraničia, ak je doplnená zahraničnou doložkou,

c) pomocou satelitu alebo inými technickými prostriedkami, ktoré zahŕňajú aj terestriálne vysielanie iným štandardom digitálneho príjmu, ak je doplnená doložkou iného verejného prenosu.

(4) Držiteľ autorizácie vysielania je vysielateľom.“

Podľa § 158 ods. 1 až 3 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) Autorizovať možno programovú službu, ktorú plánuje vyselať

a) fyzická osoba, ktorá

1. má trvalý pobyt alebo dlhodobý pobyt na území Slovenskej republiky,

2. má spôsobilosť na právne úkony v plnom rozsahu,

3. je bezúhonná a

4. je zapísaná v registri partnerov verejného sektora,

b) verejnoprávny vysielateľ,

c) právnická osoba, ktorá

1. má na území Slovenskej republiky sídlo,

2. je bezúhonná,

3. je obchodnou spoločnosťou zapísanou v obchodnom registri; ak má táto právnická osoba právnu formu akciovej spoločnosti, musia jej akcie znieť na meno a musia byť evidované centrálnym depozitárom alebo ich majitelia musia byť zapísaní v zozname akcionárov, ktorý vedie centrálny depozitár,

4. je zapísaná v registri partnerov verejného sektora.

(2) Autorizovať možno aj programovú službu, ktorú plánuje vyselať osoba, ktorá nie je osobou podľa odseku 1, ak sa na ňu vzťahuje ustanovenie § 3 ods. 3 až 6.

(3) Autorizovať možno aj komunitné vysielanie za podmienok, ktoré sa vzťahujú na vysielateľa lokálneho vysielania; na právnickú osobu sa nevzťahuje odsek 1 písm. c) tretí bod.“

Podľa § 159 ods. 1 až 5 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) Žiadosť o autorizáciu vysielania obsahuje

a) názov, identifikačné číslo organizácie, sídlo a právnu formu, ak je žiadateľom o autorizáciu vysielania právnická osoba,

b) meno a priezvisko, dátum narodenia, štátne občianstvo, trvalý pobyt alebo dlhodobý pobyt, ak je žiadateľom o autorizáciu vysielania 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 vysielania právnická osoba; ak žiadateľom o autorizáciu vysielania nie 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 vysielania právnická osoba,
- e) požadovaný štandard digitálneho príjmu v prípade žiadosti o autorizáciu digitálneho vysielania a požadovaný spôsob verejného prenosu, ktorý sa bude používať ako základný spôsob distribúcie signálu vysielania (ďalej len „základný spôsob verejného prenosu“),
- f) údaje o predpokladanom časovom rozsahu vysielania a informáciu o navrhovanom jazyku alebo jazykoch vysielania,
- g) navrhovaný názov programovej služby; názov programovej služby nesmie byť hanlivý, v rozpore s dobrými mravmi alebo zameniteľný s názvom programovej služby iného vysielateľa a nesmie vzbudzovať klamlivú predstavu o obsahu programovej služby,
- h) navrhovanú programovú skladbu vysielania,
- i) špecifikáciu programov vysielania, ktorá preukazuje, že programová služba je zameraná na miestne informačné prostredie alebo zdroje a na spoločné záujmy, ktoré vytvárajú a prehľbujú vnútorné väzby príslušného spoločenstva, a vedie k udržiavaniu pocitu identity so spoločenstvom v prípade žiadosti o autorizáciu lokálneho vysielania alebo komunitného vysielania,
- j) informáciu, či žiadateľ podlieha niektorému samoregulačnému mechanizmu alebo samoregulačnému orgánu, ktorý tento mechanizmus presadzuje,
- k) kritériá podľa § 3, ktoré zakladajú voči žiadateľovi právomoc Slovenskej republiky, v prípade žiadosti o autorizáciu vysielania televíznej programovej služby,
- l) údaj o tom, či je žiadateľ o autorizáciu vysielania súčasťou mediálnej skupiny.

(2) K žiadosti o autorizáciu vysielania žiadateľ priloží

- a) dokument obdobného charakteru ako výpis z obchodného registra nie starší ako 30 dní, ak je žiadateľom o autorizáciu vysielania zahraničná právnická osoba,
- b) zoznam akcionárov, ktorý vedie centrálny depozitár, platný ku dňu podania žiadosti o autorizáciu vysielania, 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 vysielania fyzická osoba podľa § 158 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 vysielania vysielateľom, poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie alebo prevádzkovateľom retransmisie v zahraničí alebo vydavateľom periodickej publikácie v Slovenskej republike alebo v zahraničí alebo je personálne alebo majetkovo prepojený s vysielateľom, poskytovateľom audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, prevádzkovateľom retransmisie alebo vydavateľom periodickej publikácie v Slovenskej republike alebo v zahraničí, je povinný do žiadosti o autorizáciu uviesť údaje aj o týchto skutočnostiach a preukázať ich príslušnými dokladmi. 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 žiadateľom o autorizáciu vysielania verejnoprávny vysielateľ, je povinný doplniť doklady podľa odseku 2 o súhlas rady Rozhlasu a televízie Slovenska s predloženou žiadosťou.

(5) Ak žiadateľ o autorizáciu žiada o autorizáciu vysielania viacerých programových služieb, môže podať spoločnú žiadosť, o ktorej regulátor rozhodne v jednom konaní.“

Podľa § 160 ods. 1 až 5 zákona č. 264/2022 Z. z.:

„(1) Vysielanie programovej služby sa autorizuje na neurčitý čas; na určitý čas možno vysielanie programovej služby autorizovať, ak o to žiadateľ o autorizáciu požiada.

(2) Žiadateľ o autorizáciu je povinný počas konania o autorizácii oznámiť regulátorovi všetky zmeny údajov uvádzaných v žiadosti alebo obsiahnutých v priložených dokladoch.

(3) Regulátor rozhodne o autorizácii do 90 dní od začatia konania o autorizácii vysielania.

(4) Regulátor žiadosť o autorizáciu zamietne, ak

a) žiadateľ o autorizáciu nespĺňa podmienky podľa § 158,

b) žiadosť o autorizáciu nespĺňa náležitosti podľa § 159 a žiadateľ o autorizáciu neodstránil nedostatky v určenej lehote,

c) žiadateľ o autorizáciu nespĺňa podmienky a obmedzenia podľa dvanástej časti,

d) žiadateľ o autorizáciu požiadal o autorizáciu po jej odňatí pred uplynutím lehoty podľa tohto zákona,

e) žiadateľ o autorizáciu lokálneho vysielania alebo komunitného vysielania nepreukázal, že programová služba alebo komunitné vysielanie je zamerané 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, alebo

f) žiadateľ o autorizáciu komunitného vysielania nepreukázal, že spĺňa kritériá komunitného vysielania.

(5) Ak v lehote podľa odseku 3 regulátor žiadosť o autorizáciu nezamietne podľa odseku 4 ani konanie o autorizácii nezastaví, do 60 dní vydá písomné rozhodnutie o autorizácii. Ak regulátor v lehote podľa odseku 3 o autorizácii nerozhodne, dňom autorizácie je deň nasledujúci po uplynutí tejto lehoty; regulátor bezodkladne vykoná zápis o autorizácii v evidencii.“

* * *

Prepis/popis skutkového stavu

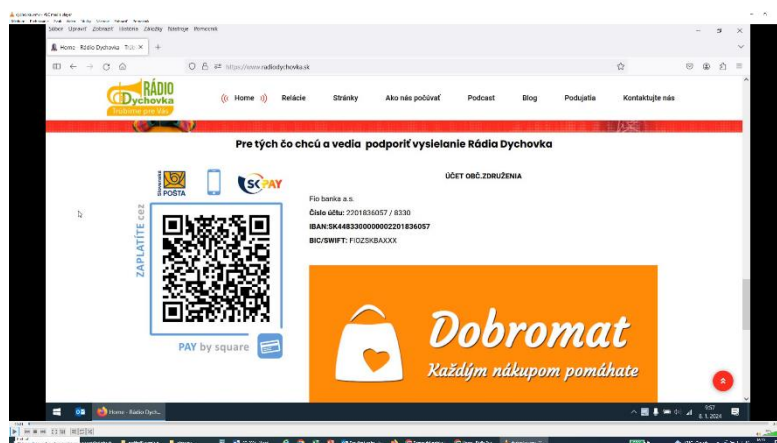
Popis/prepis webovej stránky www.radiodychovka.sk zo záznamu

00:00:00* (9:57 h**) – otvorenie webovej stránky www.radiodychovka.sk

- hlavná stránka:

- v hornej časti sekcie: *Home, Relácie, Stránky, Ako nás počúvať, Podcast, Blog, Podujatia*

- pod tým „*Počúvajte vo svojom obľúbenom prehrávači*“, pod tým okno so zoznamom odohratých skladieb a práve hranej skladby s údajom času začiatku skladby; vedľa je okno so striedajúcimi sa obrázkami, propagujúcimi Rádio Dychovka a spôsobmi (aplikácie a kanály), ako ho počúvať; pod tým (po posunutí sa nižšie) je ikona „*Počúvať Rádio Dychovka*“; pod tým okno s propagáciou Rádia Dychovka a aplikácie SK rádio; pod tým obrázok mikrofónu na pozadí štúdia a vedľa text „*Potrebujete propagovať koncert, festival, jarmok, tanečnú zábavu, iné podujatie alebo nový album?*“, pod tým ikona „*Kontaktujte nás*“; pod tým animácia, pod ňou text: „*Pre tých čo chcú a veda podporiť vysielanie Rádia Dychovka*“, pod tým informácie o účte: „*ÚČET OBČ.ZDRUŽENIA; Fio banka a.s.; Číslo účtu: 2201836057 / 8330; IBAN:SK448330000002201836057; BIC/SWIFT: FIOZSKBAXXX*“ a informácie o iných spôsoboch možného finančného príspevku (Slovenská pošta; SK PAY; PAY by square; Dobromat)



- naspodku stránky sú o. i. údaje o prevádzkovateľovi Rádia Dychovka:

„Slovenská dychová hudba
Opavská 2604/8,
831 01 Bratislava-Nové Mesto
IČO: 512 254 92
Registračné číslo: VVS/1-900/90-52385
Registrový úrad: MV SR
Mobil: +421(0)950 405 069
E-mail: info@dychovahudba.sk“

- klik na ikonu „Počúvať Rádio Dychovka“, otvorí sa nová záložka „stream PREHRÁVA SA“

00:00:56 (9:57 h) - počuť už bežiacu skladbu (v jednom okne na stránke je zoznam odohratých a práve hranej skladby s údajom času začiatku skladby)

- následne je na pozadí spusteného streamu na zázname zaznamenané otváranie rôznych sekcií stránky, o. i. nasledovné:

- otvorenie sekcie „Relácie“:

- Pripravované relácie: Jubilanti; Inštrumentálne polhodinka

- Pripravované relácie, pod tým riadok s názvami dní v týždni, pod tým informácie v kategóriách

- pondelok:

06:00 – 08:00 – Vstávame s dychovkou

08:00 – 08:30 – Kam cez víkend

12:30 – 13:00 – Inštrumentálna polhodinka

17:00 – 18:00 – Čaj o piatej

- utorok:

02:00 – 04:00 – Jubilanti

06:00 – 08:00 – Vstávame s dychovkou

08:00 – 08:30 – Kam cez víkend

12:30 – 13:00 – Inštrumentálna polhodinka

- otvorenie sekcie „Stránky“ a podsekcie „O nás“, tam je o. i. uvedené:

- „Kto sme“, „Trúbime pre Vás“, „Jediné rádio na Slovensku ktoré vysielá 24/7 ľudové kapely, dychovku, dychové orchestre, big band. (...)“,

- „Máte otázku ohľadom Rádia, relácie či reklamy?“.

- otvorenie sekcie „Stránky“ a podsekcie „FAQ“, tam je o. i. uvedené:

- v podsekcii „Prezentácia interpretov v Rádiu Dychovka“:

„Chcete sa prezentovať v Rádiu Dychovka s kapelou, dychovkou alebo orchestrom? Kontaktujte nás prostredníctvom formulára“,

- v podsekcii „Efektívna reklama pre Vašu firmu.“:

„PROPAGUJTE SVOJE SLUŽBY A PRODUKTY PROSTREDNÍCTVOM RÁDIA DYCHOVKA a súčasne podporíte celoslovenský projekt zachovanie kultúrneho dedičstva a ROZVOJ A PODPORU DYCHOVEJ HUDBY.

- Reklamou v Rádiu Dychovka môžete osloviť potenciálnych klientov na celom Slovensku ale i vo svete.

- Rádio Dychovka vysielá 24/7, váš reklamný spot môže byť zaradený v akejkoľvek rotácii 24 hod. denne.

*Pomôžeme vám s prípravou textu, spotu a realizáciou kampane na kľúč

Kontaktujte nás prostredníctvom formulára“,

- v podsekcii „Získajte samolepku Rádia Dychovka“:

„Si rodený fanúšik dychovej hudby ? Máš rád dychovú hudbu a si hrdý na slovenskú tradičnú kultúru ?

Napíšte nám adresu prostredníctvom kontaktného formulára a my Vám odošleme samolepku rádia dychovka.“

- otvorenie sekcie „Ako nás počúvať“, tam sú logá mobilných aplikácií (SK Radio; Radia SK; tv; U; radio.net) a káblovej tv (Antic telecom; kiki; tv)

- v sekcii „Podujatia“ – akoby plagát „Flora fest Sereď – Predajná výstava kvetov, stromov, bylínok a farmárskych produktov“, po otvorení prostredníctvom ikony „Read more“ vyhlásilo chybu „404 Hups! Stránka neexistuje!“

Popis/prepis zvukovej zložky (streamu)

00:00:56 - 00:28:32 (9:57 – 10:25 h) - už bežiaci skladba, následne hudobné skladby (v jednom okne na stránke je zoznam odohratých a práve hranej skladby s údajom času začiatku skladby)

00:28:36 – 00:30:23 (10:25 – 10:27 h) – komunikát na pozadí hudby dychového nástroja „*Čaute budúci trombonisti. Keďže sa aj ja roky snažím naučiť hrať na trombón, tak som sa rozhodol, že natočím zopár videí o tomto nádhernom dychovom nástroji z kategórie plechových dychových nástrojov, čiže jedná sa o trombón, spisovne pozaunu, ale keďže nejde o názov, ale o to, čo nástroj vlastne dokáže, nebudeme riešiť celkom detaily. Už čoskoro na mojom YouTube kanáli Peter Cernicka.*“ – ďalej pokračuje hudba pozadia komunikátu

00:30:26 – 1:26:40 (10:27 – 11:23 h) - hudobné skladby

1:26:41 – 1:28:28 (11:23 - 11:25 h) - komunikát na pozadí hudby dychového nástroja (totožný ako popis vyššie)

1:28:31 – 2:28:06 (11:25 – 12:25 h) - hudobné skladby

2:28:07 – 2:29:56 (12:25 – 12:26 h) - komunikát na pozadí hudby dychového nástroja (totožný ako popis vyššie)

2:29:58 – 3:13:54 (12:26 – 13:10 h) - hudobné skladby

3:13:54 (13:10 h) – vypnutie vysielania

3:13:56 (13:10 h) – koniec záznamu

* * *

Rada vykonala monitoring služby dostupnej na webovej stránke www.radiodychovka.sk, pričom zistila, že na nej boli dňa 8. 1. 2024 o cca 9:57 h šírené zvukové komunikáty, najmä hudobné diela.

Na základe obsahu uvedených služieb a spôsobu ich šírenia vzniklo dôvodné podozrenie, že tieto služby naplňajú definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. a ich poskytovanie možno považovať za vysielanie programovej služby prostredníctvom internetu podľa § 19 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z. Z údajov uvedených v dolnej časti webovej stránky vyplýva dostatočne odôvodnený záver, že tieto služby poskytuje účastník konania.

Kancelárii Rady je z úradnej činnosti známe, že účastník konania nie je držiteľom autorizácie vysielania.

Pre posúdenie, či došlo zo strany účastníka konania k porušeniu zákazu vysielat' programovú službu bez autorizácie je nevyhnutné podrobiť analýze odvysielané zvukové komunikáty a obsah služby účastníka konania z toho hľadiska, či spĺňa definíciu programovej služby.

Podľa § 18 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. programová služba je služba, ktorá je primárne hospodárskej povahy. Pojem primárne hospodárska povaha služby je právne neurčitým pojmom, ktorý nemá legálnu definíciu. V kontexte práva Európskej únie ho možno v súlade s rozhodovacou činnosťou Rady, pripodobniť k pojmu „služba bežne poskytovaná za odplatu“ v zmysle článku 56 a 57 Zmluvy o fungovaní Európskej únie. Z ustálenej judikatúry Súdneho dvora Európskej únie (napr. rozhodnutia Súdneho dvora Európskej únie vo veciach C-157/99 Smits and Peerbooms [2001] ECR I-5473, ods. 50 a 52, ako aj C-281/06 Jundt ECLI:EU:C:2007:816) vyplýva, že odplata nemusí mať nevyhnutne 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 (rozhodnutia Súdneho dvora Európskej únie vo veciach C-352/85 Bond van Adverteerders and Others [1988] ECR 2085, ods. 16, a spojené prípady C-51/96 a C-191/97 Deliège [2000] ECR I-2549, ods. 56, Smits en Peerbooms ods. 58) (napr. televízne vysielanie, ktoré je bez priameho poplatku pre recipienta, 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. Primárne hospodársku povahu služby preukazuje množstvo indikátorov, medzi ktoré zaraďujeme napríklad výskyt reklamy, platené spolupráce poskytovateľa služby a prezentácia produktov alebo služieb tretích osôb prostredníctvom služby, možnosť poskytnutia finančných darov prostredníctvom zverejneného bankového spojenia alebo prístup k programom až po zaplatení jednorazového poplatku, prípadne po zaplatení predplatného na dlhšie časové obdobie. Uvedený výpočet indikátorov preukazujúcich primárne hospodársku povahu služby je len demonštratívny.

V rámci webovej stránky účastníka konania v sekcii Propagácia podujatia (<https://www.radiodychovka.sk/propagacia-podujatia/>) zaznamenala Kancelária Rady informácie o možnosti výroby a odvysielania zvukových pozvánok na kultúrne podujatia. Cieľová skupina poskytovaných služieb sú zrejme organizátori tradičných kultúrnych, prevažne dychových hudobných koncertov a iných podujatí. V rámci uvedenej sekcii je uvedená cena za výrobu reklamného spotu vo výške 100 eur, cena za odvysielanie tohto spotu v rozmedzí od 50 eur do 150 eur v závislosti od počtu dní vysielania. Účastník konania dokonca ponúka možnosť dlhodobej spolupráce a zvýhodnených balíčkov pre obce, mestá a organizátorov v rozmedzí od 600 eur do 1 999 eur v závislosti od počtu vyrobených reklamných spotov mesačne a periodicity ich vysielania. Hoci účastník konania vo svojom vyjadrení uviedol, že cit.: „nie je to biznis rádio, ale len na podporu kultúrneho dedičstva“, z informácií uvedených na predmetnej webovej stránke vyplýva jednoznačný zámer účastníka konania generovať zo služby príjem. Skutočnosť, či účastník konania generuje zo služby zisk je na účely posúdenia, či služba má alebo nemá hospodársku povahu irelevantná. Podstatný je úmysel účastníka konania poskytovať služby za odplatu. Účastník konania navyše zverejňuje prostredníctvom svojej webovej stránky bankové údaje na účely poskytnutia nenávratného finančného príspevku. Tieto príspevky možno v súlade s rozhodovacou činnosťou Rady (RL/3/2024 zo dňa 10. 4. 2024) považovať za protihodnotu, ktorá svedčí v prospech primárne hospodárskej povahy služby. So zreteľom na vyššie uvedené preto Kancelária Rady konštatuje, že služba účastníka konania má primárne hospodársku povahu. Z toho dôvodu možno považovať kritérium podľa § 18 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. za naplnené.

Podľa § 18 ods. 1 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. programová služba je služba, ktorá je poskytovaná ako zámerné časové usporiadanie programov a iných zložiek tejto služby vytvárajúce uzavretý, simultánne prijímateľný celok. Podľa § 8 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. program je: „zvukový komunikát tvoriaci svojím obsahom, formou a funkciou uzavretý celok v rámci programovej služby vysielateľa“. Z prepisu skutkového stavu vyplýva, že šírené zvukové komunikáty boli časovo usporiadané do blokov, ktoré na seba nadväzovali a vytvárali spoločne jeden uzavretý celok. Zvukové komunikáty predstavovali bloky s hudobným obsahom oddelené od seba informačnými oznamami. Jednotlivé bloky mali svoj začiatok a koniec a vo vzájomnej súvislosti vytvárali uzavretú časovo usporiadanú skladbu komunikátov. Vysielanie prebiehalo naživo, teda recipient po spustení služby

prijímal komunikáty, ktoré boli v reálnom čase šírené zo strany účastníka konania. Recipient nemohol ovplyvniť usporiadanie komunikátov. Možno preto konštatovať, že išlo o lineárnu mediálnu službu. Na základe uvedeného možno prijať záver, že zvukové komunikáty šírené účastníkom konania vo vyššie vymedzenom čase splnili definíciu programu podľa § 8 ods. 1 písm. a) zákona č. 264/2022 Z. z. a súčasne tým, že tvorili uzavretý, simultánne prijímateľný celok možno konštatovať, že služba účastníka konania splnila definičné kritérium podľa § 18 ods. 1 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z.

Podľa § 18 ods. 1 písm. c) zákona č. 264/2022 Z. z. programová služba je služba, ktorej základným účelom alebo základným účelom jej oddeliteľnej časti je umožniť sledovanie programov. Z webovej stránky www.radiodychovka.sk prostredníctvom ktorej účastník konania vysielal program, je zrejmé, že základným účelom tejto služby je sledovanie programov. Celá webová stránka je zameraná na vysielanie tzv. „internetového rádia“. Účastník konania v samostatnej časti dostupnej na webovom odkaze <https://www.radiodychovka.sk/ako-pocuvat-radio/> zverejňuje miesta, prostredníctvom ktorých možno spustiť vysielanie služby. Navyše, v pravom hornom rohu webovej stránky je po celý čas prehliadania webovej stránky možné spustiť vysielanie programov. Na základe uvedeného možno konštatovať splnenie definičného kritéria podľa § 18 ods. 1 písm. c) zákona č. 264/2022 Z. z.

Podľa § 18 ods. 1 písm. d) zákona č. 264/2022 Z. z. programová služba je služba, za ktorú je redakčne zodpovedný vysielateľ. Podľa § 10 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. redakčná zodpovednosť je vykonávanie účinnej kontroly nad výberom programov a nad ich časovým usporiadaním do programovej štruktúry, ak ide o vysielanie programovej služby alebo do katalógu programov, ak ide o audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie. Z webovej stránky vyplýva, že účastník konania je prevádzkovateľom tejto služby. Na základe uvedených informácií je možné odôvodnene predpokladať, že sám vykonáva účinnú kontrolu nad výberom a nad ich časovým usporiadaním do programovej štruktúry, a preto má redakčnú zodpovednosť. Z uvedeného dôvodu možno považovať kritérium podľa § 18 ods. 1 písm. d) zákona č. 264/2022 Z. z. za naplnené.

Podľa § 18 ods. 1 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z. programová služba je služba, ktorá je poskytovaná prostredníctvom siete. Podľa § 2 ods. 1 zákona č. 452/2021 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov, na ktorý odkazuje § 5 ods. 2 zákon č. 264/2022 Z. z. a súčasne zavádza legislatívnu skratku pojmu sieť na účely zákona č. 264/2022 Z. z. je sieťou sieť, ktorú tvoria prenosové systémy, ktoré môžu, ale nemusia byť založené na trvalej infraštruktúre alebo centralizovanej správe kapacity, prípadne prepájacie alebo smerovacie zariadenia a iné prostriedky, vrátane neaktívnych prvkov siete, ktoré umožňujú prenos signálov po vedení, rádiovými vlnami, optickými alebo inými elektromagnetickými prostriedkami vrátane družicových sietí, pevných sietí s prepájaním okruhov a s prepájaním paketov vrátane internetu, mobilných sietí, elektrických vedení určených na prenos a distribúciu elektriny v rozsahu, v ktorom sa používajú na prenos signálov, sietí používaných na rozhlasové a televízne vysielanie a sietí káblovej televízie bez ohľadu na druh prenášaných informácií. Služba účastníka konania je poskytovaná prostredníctvom siete internet na webovej stránke www.radiodychovka.sk. Okrem toho bolo z úradnej činnosti zistené, že účastník konania poskytuje službu aj prostredníctvom prevádzkovateľa retransmisie ANTIC Telecom s.r.o., so sídlom: Čárskeho 10, 040 01 Košice, IČO: 36 191 400, držiteľ registrácie retransmisie č. TKR/239. Z toho dôvodu možno kritérium podľa § 18 ods. 1 písm. e) zákona č. 264/2022 Z. z. za naplnené.

Podľa § 18 ods. 1 písm. f) zákona č. 264/2022 Z. z. programová služba je služba, ktorá je poskytovaná s cieľom informovať, zabávať alebo vzdelávať širokú verejnosť. Z prepisu skutkového stavu vyplýva, že účastník konania v rámci zvukových komunikátov uvádzal na verejnosť hudobné diela, tzn. jeho cieľom bolo zabávať verejnosť. Súčasne jeho služba obsahovala reklamné bloky, ktorých cieľom bolo informovať širokú verejnosť o službách a tovaroch ponúkaných tretími osobami. Z uvedeného dôvodu možno považovať kritérium podľa § 18 ods. 1 písm. f) zákona č. 264/2022 Z. z. za naplnené.

Vzhľadom na skutočnosť, že posudzovaná služba účastníka konania kumulatívne spĺňa všetky definičné kritériá programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., je možné vysloviť záver, že v prípade, ktorý je predmetom tohto správneho konania došlo k vysielaniu programovej služby.

Programová služba bola šírená prostredníctvom internetu, prostredníctvom webovej stránky. Z úradnej činnosti bolo zistené, že služba je šírená aj prostredníctvom káblovej televízie. Vzhľadom na skutočnosť, že programová služba **nie je šírená výhradne** prostredníctvom internetu, nejde o programovú službu podľa § 19 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z. (tzv. webcasting), ale o vysielanie rozhlasovej programovej služby podľa § 19 ods. 4 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z.

Vzhľadom na naplnenie znakov programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. možno tiež konštatovať, že účastník správneho konania je vysielateľom v zmysle § 19 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., podľa ktorého „*Vysielateľ je osoba, ktorá redakčne zodpovedá za obsah programovej služby a časové usporiadanie jednotlivých zložiek programovej služby, ktorú vysiela alebo ktorú necháva šíriť v úplnej a nezmenenej forme tretou osobou.*“ Ďalej podľa § 19 ods. 2 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. „*Na účely tohto zákona sa za vysielateľa považuje vysielateľ, ktorý má povinnosť požiadať o autorizáciu vysielania programovej služby podľa tohto zákona a nie je verejnoprávnym vysielateľom.*“ Na vysielateľa sa, okrem iného, vzťahuje zákaz vysielat' programovú službu bez autorizácie podľa § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.

Na základe vyššie uvedeného dospela Kancelária Rady k záveru, že účastník konania **porušil zákaz vysielat' bez autorizácie podľa § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.** tým, že dňa 8. 1. 2024 o cca 09:57 hod. vysielal na webovej stránke www.radiodychovka.sk službu prostredníctvom internetu pod názvom Rádio Dychovka, ktorá naplnila definíciu programovej služby podľa § 18 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.

* * *

Zavinenie je teóriou trestného práva definované ako *vnútorný psychický vzťah páchatela k porušeniu alebo ohrozeniu záujmu chráneného právnou normou*. Z povahy veci teda vyplýva, že otázku zavinenia možno skúmať len pokiaľ ide o fyzickú osobu, t. j. osobu s biologickou podstatou človeka. Zákon č. 264/2022 Z. z. na rozdiel od zákona č. 91/2016 Z. z. o trestnej zodpovednosti právnických osôb a o zmene a doplnení niektorých zákonov neumožňuje Rade pričítať právnickej osobe zavinenie fyzickej osoby, ktorá porušila právnu povinnosť uloženú právnickej osobe (napr. štatutárny orgán). Zo zákona č. 264/2022 Z. z. nemožno vyvodit' ani tzv. relatívnu objektívnu zodpovednosť. V uvedenom prípade by zákonodarca vymenoval dôvody, kedy sa právnická osoba zbaví administratívnej zodpovednosti za správny delikt. Napríklad právnická osoba preukáže tú skutočnosť, že vynaložila všetko úsilie, ktoré bolo možné od nej spravodlivo požadovať, aby porušeniu právnej povinnosti zabránila. Pri posudzovaní danej veci sa teda uplatňuje tzv. absolútna objektívna zodpovednosť. Fakticky ide o zodpovednosť za výsledok, pretože subjektívna stránka (zavinenie) nie je súčasťou skutkovej podstaty prejednávaného správneho deliktu.

Podľa ustanovenia § 136 zákona č. 264/2022 Z. z.: „*Sankciu vo forme upozornenia na porušenie zákona regulátor uloží povinnej osobe, ktorá konkrétnu povinnosť uloženú týmto zákonom porušila po prvýkrát alebo aj opakovane, ak od predchádzajúceho porušenia povinnosti uplynuli aspoň tri roky; ak povinnosť uložená týmto zákonom odkazuje na súbor povinností podľa osobitného predpisu, za opakované porušenie sa považuje opakované porušenie konkrétnej povinnosti zo súboru povinností podľa osobitného predpisu.*“

Podľa ustanovenia § 140 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z.: „*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.“

Podľa ustanovenia § 140 ods. 2 zákona č. 264/2022 Z. z.: „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.“

Podľa ustanovenia § 140 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Výšku pokuty regulátor určí podľa závažnosti vecí, 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.“

Podľa ustanovenia § 142 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.: „Regulátor uloží pokutu od 1 500 eur do 160 000 eur vysielateľovi, ktorý porušil zákaz vyselať bez autorizácie podľa § 20 ods. 8.“

Vzhľadom na skutočnosť, že v predmetnom prípade na základe § 140 ods. 2 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. je daná možnosť regulátorovi uložiť pokutu aj bez predchádzajúceho upozornenia, je potrebné zohľadniť všetky relevantné skutočnosti odôvodňujúce uloženie konkrétneho druhu sankcie a jej výšky. Záver o uložení vybraného druhu a výšky sankcie je ponechaný na správnej úvahe Rady.

V tejto súvislosti so zreteľom § 140 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z. Kancelária Rady uvádza nasledovné. Účastník konania vo vyjadrení k predmetu správneho konania prejavil úmysel zosúladiť svoju činnosť s legislatívnymi požiadavkami. Kancelárii Rady nie je známe, že by sa v dôsledku porušenia predmetnej povinnosti účastník konania bezdôvodne obohatil. Kancelária Rady konštatuje, že ide zo strany účastníka konania o prvé porušenie povinnosti ustanovenej v § 20 ods. 8 zákona č. 264/2022 Z. z.

* * *

ZÁVER:

Na základe uvedených skutočností, Kancelária Rady pripravila vyššie uvedený návrh uznesenia.