

Rozhodnutie č.: RUV/2/2023
Správne konanie č.: REO-RPMS/2023/01037

Bratislava, dňa 30. 8. 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 (ďalej len „zákon č. 264/2022 Z. z.“), v senáte 2 zloženom z predsedu senátu doc. Mgr. Pavla Izraela, PhD. a členov senátu Ivana Bindasa a Andrey Cox, v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov, postupom podľa ustanovenia § 70 ods. 4 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla, že sa na účastníka konania č. REO-RPMS/2023/01037, Slovak Telekom, a.s., vo vzťahu k audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie Magio Kino

nevzťahuje

povinnosť vyhradiť minimálny podiel európskym dielam podľa § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., pretože určenie podielu európskych diel je úplne vylúčené z dôvodu nízkej sledovanosti audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie.

Odôvodnenie:

V zmysle § 109 zákona č. 264/2022 Z. z. je Rada orgánom verejnej správy, ktorého poslaním je presadzovať verejný záujem v oblasti vysielania a do pôsobnosti ktorého patrí vykonávanie dohľadu nad dodržiavaním právnych predpisov upravujúcich vysielanie a vykonávanie štátnej regulácie v oblasti vysielania. Do pôsobnosti Rady patrí aj rozhodovanie o výnimkách z povinnosti ustanovenej v § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z., pričom na konanie podľa zákona č. 264/2022 Z. z. sa vzťahuje zákon č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (ďalej len „zákon č. 71/1967 Zb.“), okrem ustanovení § 23 v časti nesprístupnenia zápisníc o hlasovaní a § 9 ods. 2, § 49, § 57, § 61 až 68 zákona č. 71/1967 Zb.

Dňa 20. 2. 2023 bola Rade doručená žiadosť spoločnosti Slovak Telekom, a.s. o udelenie výnimky z povinnosti zabezpečiť stanovený podiel európskych diel v rámci audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie Magio Kino podľa § 70 zákona č. 264/2022 Z. z.

Podkladmi pre toto rozhodnutie je žiadosť účastníka konania.

Rada sa po získaní všetkých podkladov pre rozhodnutie oboznámila so skutkovým stavom a v správnom konaní č. REO-RPMS/2023/01037 rozhodla dňa 30. 8. 2023.

* * *

Podľa § 70 ods. 1 zákona č. 264/2022 Z. z. je poskytovateľ audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie (ďalej len „AVMS“) povinný európskym dielam 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.

Podľa § 70 ods. 3 zákona č. 264/2022 Z. z. sa dané ustanovenie nevzťahuje na audiovizuálnu mediálnu službu na požiadanie, ak regulátor v súlade s § 70 ods. 4 zákona č. 264/2022 Z. z. svojím rozhodnutím určil menší podiel európskych diel alebo ak regulátor rozhodol, že určenie podielu európskych diel je úplne vylúčené.

Podľa § 70 ods. 4 zákona č. 264/2022 Z. z. je možné stanoviť menší podiel európskych diel alebo úplne vylúčiť určenie podielu európskych diel na základe jednej z troch skutočností, a to:

- a) nízkeho obratu poskytovateľa audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie,
- b) nízkej sledovanosti audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie alebo
- c) zamerania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie.

Podľa § 70 ods. 7 zákona č. 264/2022 Z. z. sa splnenie podmienky nízkeho obratu podľa odseku 4 písm.

- a) a nízkej sledovanosti podľa odseku 4 písm. b) posudzuje podľa usmernení Európskej komisie (ďalej len „Komisia“), ktoré regulátor zverejní na svojom webovom sídle.

Uvedené usmernenie je zverejnené na webovom sídle Rady v časti Nadnárodné predpisy (https://rpms.sk/sites/default/files/2023-06/Usmernenia_podla_clanku_13_ods_7_smernice_o_AMS.pdf).

* * *

Účastník konania je držiteľom autorizácie poskytovania audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie Magio Kino č. AP/97, ktorá mu bola udelená dňa 24. 5. 2023.

Účastník konania vo svojej žiadosti uviedol, cit.:

„Audiovizuálna mediálna služba na požiadanie Spoločnosti ST tak z obsahového ako aj funkčného hľadiska zodpovedá svojmu účelu, ktorým je výhradne dopĺňať hlavnú službu (službu retransmisie). Jej ambíciou nie je masovo oslovovať potenciálnych zákazníkov a konkurovať iným etablovaným platformám ako napr. platforma Voyo, Netflix, HBO Max, Disney+ a iné.

Z uvedeného vyplýva, že sledovanosť audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie Spoločnosti ST je veľmi nízka. Počet koncových užívateľov, ktorý sa rozhodnú pre využitie audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie, je tak zanedbateľný, že samotná požiadavka na zabezpečenie stanoveného podielu európskych diel a ich náležitého zdôraznenia a s tým súvisiaca administratíva môžu len veľmi ťažko byť vnímané ako primerané. Hoci Spoločnosť ST sa snaží o široké zastúpenie európskych diel v jej službe, nízke využitie jej služby koncovými užívateľmi nepochybne svedčí v prospech záveru, že administratívno-právne vynucovanie plnenia povinností súvisiacich s dostupnosťou európskych diel v jej službe nemá žiadny potenciál ovplyvniť reálnu dostupnosť európskych diel pre koncových užívateľov. Samotné plnenie alebo neplnenie povinností súvisiacich so sprístupňovaním európskych diel je absolútne irelevantné pre celkovú dostupnosť takejto tvorby na Slovensku.

Vzhľadom na uvedené je Spoločnosť ST presvedčená, že je naplnený dôvod podľa § 70 ods. 4 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách, a preto Spoločnosť ST žiada Radu pre mediálne služby, aby v súlade s § 70 ods. 4 písm. b) zákona č. 264/2022 Z. z. o mediálnych službách rozhodla, že určenie podielu európskych diel vo vzťahu k audiovizuálnej mediálnej službe na požiadanie je úplne vylúčené z dôvodu jej nízkej sledovanosti.

Údaj o počte koncových užívateľov svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie Spoločnosť ST považuje za obchodné tajomstvo. Spoločnosť ST takýto údaj nikde nezverejňuje. Spoločnosť ST považuje

údaj o počte koncových užívateľov svojej audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie za skutočnosť obchodnej povahy súvisiacu s jej podnikom, ktorá má potenciálnu materiálnu aj nemateriálnu hodnotu, nie je v príslušných obchodných kruhoch bežne dostupná, Spoločnosť ST podniká kroky k jeho ochrane, čiže podľa vôle Spoločnosti ST má byť tento údaj utajovaný a Spoločnosť ST zodpovedajúcim spôsobom zabezpečuje jeho utajenie. Na základe uvedeného chceme Radu pre mediálne služby požiadať, aby informáciu o počte koncových užívateľov audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie Spoločnosti ST nezverejňovala ani nespístupňovala.“

Účastník konania teda požiadal, aby Rada podľa § 70 ods. 4 zákona č. 264/2022 Z. z. rozhodla o vylúčení určenia podielu európskych diel na základe nízkej sledovanosti audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie.

* * *

V usmernení Komisie je k pojmu nízka sledovanosť uvedené nasledovné:

„Podľa odôvodnenia 40 smernice o AVMS „[n]ízku sledovanosť je možné stanoviť napríklad na základe času sledovania alebo predaja, v závislosti od povahy služby [...]“. Pri lineárnych službách sa sledovanosť tradične meria podľa času sledovania. Konceptia sledovanosti videa na požiadanie zatiaľ nie je určená a členské štáty nemajú k dispozícii žiadne štandardizované odvetvové merania. Neexistujú teda žiadne dostupné údaje o sledovanosti, ktoré by boli overené treťou stranou a na základe ktorých by bolo možné skontrolovať, či sledovanosť konkrétneho poskytovateľa videa na požiadanie je nízka. Hoci sa táto situácia v budúcnosti môže zmeniť, v tejto fáze je predsa len potrebné vymedziť praktický spôsob určenia nízkej sledovanosti na účely článku 13 smernice o AVMS pre poskytovateľov videa na požiadanie.

Ako sa vysvetľuje v odôvodnení 40, koncepcia sledovanosti sa môže spájať „napríklad“ s predajom služieb. Keďže neexistujú žiadne stanovené odvetvové merania, Komisia sa domnieva, že najvhodnejším spôsobom merania sledovanosti v sektore videa na požiadanie je momentálne práve meranie podľa predaja služieb.

Hoci sa touto smernicou v zásade členským štátom nezakazuje používanie alternatívnych kritérií, predložené usmernenia sú zamerané na spôsob určovania sledovanosti poskytovateľov videa na požiadanie na základe predaja služieb.

V prostredí videa na požiadanie je zástupnou hodnotou takéhoto predaja počet používateľov/divákov konkrétnej služby. Sledovanosť by sa konkrétne mohla určovať na základe počtu aktívnych používateľov konkrétnej služby, napr. počtu platiacich predplatiteľov predplatených služieb videa na požiadanie, počtu jedinečných zákazníkov/jedinečných účtov používaných na získavanie diel v prípade transakčných služieb videa na požiadanie a počtu jedinečných návštevníkov v prípade reklamných služieb videa na požiadanie.

V prípade transakčných služieb videa na požiadanie sa za aktívnych používateľov môžu považovať napríklad používatelia, ktorí nadobudli aspoň jeden titul v katalógu počas určeného obdobia. V prípade reklamných služieb videa na požiadanie by sa sledovanosť mohla určiť ako priemer aktívnych používateľov počas určeného obdobia. V prípade predplatiteľov, ktorí platia za balíky služieb zahŕňajúce aj účet v službe videa na požiadanie, počet platiacich predplatiteľov týchto balíkov služieb ako celku nemusí presne vyjadrovať sledovanosť služieb videa na požiadanie, pretože niektorí z nich nemusia byť používateľmi videa na požiadanie. V takýchto prípadoch môžu vnútroštátne orgány použiť meranie na základe počtu používateľov, ktorí reálne pristúpili k videoobsahu služby v určenom časovom období. Vo všetkých týchto prípadoch by malo byť zohľadnené obdobie primerané a zmysluplné (t. j. nie príliš krátke), stanovené vopred a nemalo by byť náročné z hľadiska jeho uplatňovania.

V praxi by sa mala sledovanosť určovať z hľadiska podielu aktívnych používateľov dosiahnutých v príslušnej službe. Sledovanosť služby videa na požiadanie by sa mala určovať ako počet jej používateľov vydelený celkovým počtom používateľov (podobných) služieb videa na požiadanie na vnútroštátnom trhu a vynásobený hodnotou 100, aby sa dosiahol percentuálny podiel.

Kedže takýto podiel sledovanosti je dobrým ukazovateľom predaja a odráža postavenie dotknutej služby na trhu v tomto odvetví, poskytovatelia s malým počtom aktívnych používateľov by nemali významné postavenie na trhu, čím by vznikol dôvod na uplatnenie výnimky podľa článku 13 ods. 6 Tento spôsob je podobný aj výpočtu podielu sledovanosti televízie, ktorý sa vyjadruje počtom skutočných držiteľov televíznych prijímačov naladených na konkrétny kanál počas určeného obdobia v porovnaní s celkovým počtom televíznych prijímačov vo vzorke.

Komisia sa zastáva názor, že za poskytovateľov s nízkou sledovanosťou by sa mali považovať poskytovatelia s podielom sledovanosti menej ako 1 % v danom členskom štáte. Táto prahová hodnota vyjadruje obmedzené používanie služieb takýchto používateľov v porovnaní s príslušnými vnútroštátnymi trhmi. Dôvodom môže byť napríklad to, že poskytovateľ je na vnútroštátnom trhu nový. Na základe dostupných údajov majú hlavní poskytovatelia predplatených služieb videa na požiadanie v Európe zvyčajne podiel, ktorý je výrazne nad 1 % na vnútroštátnych trhoch, na ktorých pôsobia.

Vzhľadom na tieto skutočnosti Komisia považuje za vhodné v zásade oslobodiť od povinností podľa článku 13 tých poskytovateľov, ktorých podiel sledovanosti v dotknutom členskom štáte je menej ako 1 %.

Pokiaľ ide o článok 13 ods. 1, znamená to, že títo poskytovatelia sú svojím členským štátom pôvodu oslobodení od povinnosti dosahovania daného podielu v týchto katalógoch (zameraných na členský štát pôvodu alebo iné členské štáty), v prípade ktorých je ich podiel sledovanosti pod uvedenou prahovou hodnotou.“

Rada disponuje údajmi, ktoré jej boli zaslané na základe povinnosti ustanovenej v § 28 ods. 6 zákona č. 264/2022 Z. z., podľa ktorej je poskytovateľ AVMS povinný oznámiť regulátorovi aktuálne údaje o počte koncových užívateľov audiovizuálnej mediálnej služby na požiadanie súhrnne raz ročne do 31. januára podľa stavu k 1. januáru daného kalendárneho roku. Rada teda disponuje údajmi o sledovanosti niektorých obdobných služieb za rok 2022. V priemere boli služby AVMS využívané približne 949 151 užívateľmi. Uvedené číslo zahŕňa, okrem iného, službu VOYO a služby spoločností Mafra Slovakia, a.s., Zoznam, s.r.o. a TERA MEDIA, a.s., čiže služieb s najväčším počtom používateľov na Slovensku.

Spoločnosť Slovak Telekom, a.s. poskytuje tzv. predplatenú službu, kedy má zákazník predplatenú službu retransmisie od tejto spoločnosti, pričom jej doplnkovou službou je aj služba Magio Kino, ktorá ponúka zákazníkom využívajúcim službu retransmisie prístup k ďalším titulom dostupným na požiadanie. Samotná služba Magio Kino je kombináciou viacerých typov AVMS, jednak sú v rámci nej prístupné niektoré tituly zadarmo, jednak sú niektoré tituly dostupné na predplatenie na určité obdobie a jednak sú niektoré tituly dostupné za samostatný poplatok.

Zo žiadosti účastníka konania vyplýva, že iba minimálny počet zákazníkov využívajúcich jeho službu retransmisie využíva aj službu Magio Kino. Túto skutočnosť je nevyhnutné zobrať do úvahy pri výpočte aktívnych používateľov tejto služby. Účastník konania uviedol, že počet koncových užívateľov AVMS ku koncu roka 2022 bol 1 885.

Ako bolo uvedené už vyššie, Komisia vo svojom usmernení odporúča považovať za poskytovateľov s nízkou sledovanosťou poskytovateľov s podielom sledovanosti menej ako 1 % na Slovensku. Deklarovaný počet koncových užívateľov AVMS účastníka konania tvorí cca 0,2 % podielu služieb, ktoré Rade poskytli údaje o koncových užívateľoch za rok 2022. Účastník konania teda nedosahuje hranicu sledovanosti odporúčanú Komisiou.

Zároveň treba vziať do úvahy povahu služby Magio Kino, ktorá nemá konkurovať dedikovaným audiovizuálnym mediálnym službám na požiadanie, ale slúži iba ako doplnková služba hlavnej aktivity účastníka konania, ktorou je poskytovanie retransmisie, resp. služieb telekomunikácie.

Na základe uvedeného Rada rozhodla, že vzhľadom na nízku sledovanosť služby Magio Kino je určenie podielu európskych diel úplne vylúčené.

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 orgány, ktorý rozhodnutie vydal.

* * *

Toto rozhodnutie sa vydáva v troch rovnopisoch:

1x Slovak Telekom, a.s. (elektronicky)

2x Rada pre mediálne služby

PhDr. Marta Danielová
predsedníčka
Rada pre mediálne služby