



PRZEWODNICZĄCY
Krajowej Rady Radiofonii
i Telewizji

Warszawa, dnia 11 września 2019 r.

Spółdzielnia Socjalna „Sukces”
ul. Mickiewicza 3
11-430 Korsze

DECYZJA Nr DR-208/2019-1/724/2018-TK

Na podstawie art. 33 ust. 2 i 3 w zw. z art. 38 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz.U. z 2019 r. poz. 361 i poz. 643), art. 104 i art. 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2018 r. poz. 2096 z późn. zm.) oraz w wykonaniu uchwały Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji Nr 219/2019 z dnia 22 sierpnia 2019 r. (sygn. nr DR.40.5.2019)

postanawia się

cofnąć koncesję Nr **724/2018-TK** z dnia 29 czerwca 2018 r. udzieloną **Spółdzielni Socjalnej „Sukces”** z siedzibą w Korszach na rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „KTV 5” w sieciach telekomunikacyjnych.

UZASADNIENIE

Spółdzielnia Socjalna „Sukces” z siedzibą w Korszach otrzymała w dniu 29 czerwca 2018 r. koncesję Nr 724/2018-TK na rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „KTV 5” w następujących sieciach telekomunikacyjnych:

Lp.	Nazwa Operatora zarządzającego siecią	Lokalizacja stacji głównej/Obszar objęty siecią telekomunikacyjną	Nr z rejestru przeds. telekomunikacyjnych
1.	P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz	ul. Wojska Polskiego 7 Barczewo/gmina miejsko-wiejska Barczewo, gmina wiejska Dywity	1706
2.	P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz	ul. Wyszyńskiego 1 Górowo Iławeckie/gmina miejsko-wiejska Górowo Iławeckie	1706
3.	P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz	ul. Kolejowa 6b Bisztynek/gmina wiejsko-miejska Bisztynek, gmina wiejsko-miejska Korsze, gmina wiejska Bartoszyce, gmina miejsko-wiejska Jeziorany, Wandajny	1706
4.	P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz	ul. Wallenroda 3 Ryn/miasto Ryn	1706
5.	INTELLY J.NISKI Sp. jawna	ul. Pstrowskiego 31 Olsztyn/Olsztyn	9370
6.	INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZUK Sp. jawna	ul. Sportowa 1 Orneta/Orneta-Pieniężno-Milakowo	11999
7.	INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZUK Sp. jawna	ul. Słowiańska 4 Reszel/Reszel-Sątopy-Samuelewo	11999
8.	INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZUK Sp. jawna	ul. Warszawska 8 Olsztynek/Olsztynek	11999
9.	INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZUK Sp. jawna	ul. Osiedle Słoneczne 6 Frombork/Frombork	11999
10.	INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZUK Sp. jawna	ul. Osiedle Lawendowe 9 Piecki/Piecki	11999
11.	Stowarzyszenie Użytkowników Kablowej Telewizji Satelitarnej „KOR-SAT”	ul. Mickiewicza 18 Korsze/południowa część miasta Korsze	1268

Zgodnie z zapisem pkt 3 koncesji Nr 724/2018-TK Spółdzielnia Socjalna „Sukces” powinna rozpocząć rozpowszechnianie programu pod nazwą „KTV 5” nie później niż 1 miesiąc od daty udzielenia koncesji tj. najpóźniej w dniu 29 lipca 2018 r.

Pismem z dnia 5 lutego 2019 r. p. Tomasz Dudziak (były prezes i redaktor naczelny Spółdzielni Socjalnej „Sukces”) poinformował Krajową Radę Radiofonii i Telewizji, że prawdopodobnie Koncesjonariusz zaprzestał nadawania programu.

Pismem z dnia 7 lutego 2019 r. Spółdzielnia Socjalna „Sukces” została wezwana do nadesłania wyjaśnień.

W odpowiedzi na wezwanie, pismem z dnia 20 lutego 2019 r. Spółdzielnia Socjalna „Sukces” poinformowała, że rozpoczęła nadawanie programu w sieci Stowarzyszenia „KOR-SAT” oraz podpisała list intencyjny na nadawanie programu w sieciach INTELLY oraz Macrosat. W tym czasie tj. od 1 października 2018 r. nastąpiły jednak zmiany personalno-organizacyjne redakcji (m.in. odejście prezesa p. Dudziaka). W ich wyniku nastąpiła przerwa w emisji programu w sieci KOR-SAT. Jej wznowienie Spółdzielnia Socjalna „Sukces” zadeklarowała od dnia 15 marca 2019 r. oraz poinformowała, że w pozostałych sieciach objętych koncesją Nr 724/2018-TK są prowadzone rozmowy w celu uruchomienia nadawania programu.

W myśl art. 38 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 roku o radiofonii i telewizji, *„koncesję cofa się, jeżeli nadawca, pomimo wezwania Przewodniczącego Krajowej Rady, nie rozpoczął rozpowszechniania programu w terminie ustalonym w koncesji lub trwale zaprzestał wykonywania rozpowszechniania programu za pomocą wszystkich lub niektórych stacji nadawczych – chyba, że nadawca wykaże, że opóźnienie rozpoczęcia rozpowszechniania programu lub zaprzestanie rozpowszechniania programu zostały spowodowane okolicznościami od niego niezależnymi. Za trwale zaprzestanie rozpowszechniania programu uważa się fakt nierozpowszechniania programu przez okres trzech kolejno następujących po sobie miesięcy”*.

Wobec braku informacji o rozpoczęciu rozpowszechniania programu, w dniu 9 kwietnia 2019 r. Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji uchwałą Nr 96/2019 upoważniła Przewodniczącego KRRiT do wszczęcia postępowania w sprawie cofnięcia koncesji Nr 724/2018-TK.

Pismem z dnia 17 kwietnia 2019 r. (sygn. nr DR.40.5.9.2019) Przewodniczący KRRiT zawiadomił Koncesjonariusza o wszczęciu postępowania w sprawie cofnięcia koncesji Nr 724/2018-TK i wezwał do natychmiastowego wznowienia rozpowszechniania programu telewizyjnego pod nazwą „KTV 5” w sieci telekomunikacyjnej operatora Stowarzyszenie Użytkowników Kablowej Telewizji Satelitarnej „KOR-SAT” oraz do natychmiastowego rozpoczęcia rozpowszechniania programu w pozostałych sieciach zgodnie z koncesją Nr 724/2018-TK.

Wezwanie zostało podjęte przez Koncesjonariusza w dniu 29 kwietnia 2019 r. pozostając bez odpowiedzi.

Mając powyższe na uwadze, należy stwierdzić co następuje:

Materialnoprawną podstawą do wszczęcia postępowania o cofnięcie koncesji był przepis art. 38 ust. 1 pkt 4 u.r.t. Zgodnie z pkt 4, koncesje cofa się jeżeli nadawca, pomimo wezwania Przewodniczącego Krajowej Rady, nie rozpoczął rozpowszechniania programu w terminie ustalonym w koncesji lub trwale zaprzestał wykonywania rozpowszechniania programu za pomocą wszystkich lub niektórych stacji nadawczych – chyba że nadawca wykaże, że opóźnienie rozpoczęcia rozpowszechniania programu lub zaprzestanie rozpowszechniania programu zostały spowodowane okolicznościami od niego niezależnymi. Za trwale zaprzestanie rozpowszechniania programu uważa się fakt nierozpowszechniania programu przez okres trzech kolejno następujących po sobie miesięcy.

Do postępowania o cofnięcie koncesji ma zastosowanie przepis § 22 rozporządzenia Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji z dnia 4 stycznia 2007 r. w sprawie zawartości wniosku o udzielenie koncesji oraz szczegółowego trybu postępowania w sprawach udzielania i cofania koncesji na rozpowszechnianie i rozprowadzanie programów radiofonicznych i telewizyjnych (Dz. U. Nr 5, poz. 41, z późn. zm.).

Zgodnie z brzmieniem § 22 ust. 1. postępowanie w sprawie cofnięcia koncesji wszczyna się z urzędu.

2. O wszczęciu postępowania, o którym mowa w ust. 1, Przewodniczący Krajowej Rady zawiadamia nadawcę.

3. Przewodniczący Krajowej Rady podaje do publicznej wiadomości informację o wszczęciu postępowania w sprawie cofnięcia koncesji oraz o cofnięciu koncesji, poprzez zamieszczenie jej w Biuletynie Informacji Publicznej.

4. W toku postępowania w sprawie cofnięcia koncesji, prowadzonego w związku z art. 38 ust. 1 pkt 3 i 4 ustawy, Przewodniczący Krajowej Rady wzywa nadawcę do:

- 1) usunięcia stanu faktycznego lub prawnego niezgodnego z warunkami określonymi w koncesji lub w ustawie, albo
- 2) rozpoczęcia rozpowszechniania programu w terminie ustalonym w koncesji lub do wznowienia rozpowszechniania programu.

5. W toku postępowania w sprawie cofnięcia koncesji Przewodniczący Krajowej Rady może wezwać nadawcę do przedstawienia materiałów, dokumentów i udzielenia wyjaśnień w zakresie niezbędnym dla kontroli zgodności działania nadawcy z przepisami ustawy i warunkami koncesji.

6. W toku postępowania w sprawie cofnięcia koncesji zapewnia się nadawcy czynny udział w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji umożliwia się nadawcy wypowiedzenie się co do zebranych dowodów i materiałów.

Powołany wyżej przepis art. 38 ust. 1 pkt 4 u.r.t., przewiduje obligatoryjne cofnięcie koncesji w przypadku spełnienia przesłanek w nim wymienionych. W przedstawionym stanie faktycznym sprawy koncesjonariusz nie rozpowszechnia programu w sieciach telekomunikacyjnych operatorów P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz, INTELLY J. NISKI Sp. jawna i INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZYK Sp. jawna od dnia udzielenia koncesji Nr 724/2018-TK tj. 29 czerwca 2018 r. i nie wznowił rozpowszechniania programu w sieci telekomunikacyjnej operatora Stowarzyszenie Użytkowników Kablowej Telewizji Satelitarnej „KOR-SAT” od dnia 15 marca 2019 r.

Należy zatem stwierdzić, że pomimo wezwania Przewodniczącego KRRiT Koncesjonariusz nie rozpoczął rozpowszechnia programu w sieciach telekomunikacyjnych operatorów P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz, INTELLY J. NISKI Sp. jawna i INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZYK Sp. jawna i trwale zaprzestał rozpowszechniania programu w sieci telekomunikacyjnej operatora Stowarzyszenie Użytkowników Kablowej Telewizji Satelitarnej „KOR-SAT”. Powyższe nie nastąpiło z przyczyn niezależnych od nadawcy, dlatego też KRRiT stwierdziła, iż spełnione zostały przesłanki obligatoryjnego cofnięcia koncesji, określone w art. 38 ust. 1 pkt 4 u.r.t.

Zgodnie z orzecnictwem sądów administracyjnych „*okolicznościami niezależnymi od strony w rozumieniu art. 38 ust. 1 pkt 4 ustawy z 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2004 r. Nr 253, poz. 2531 ze zm.) są niemożliwe do przewidzenia zdarzenia losowe, których, pomimo zachowania należytej staranności, nie można było uniknąć lub też strona nie mogła skutecznie usunąć. Do takich zdarzeń w żaden sposób nie można zaliczyć braku środków finansowych na podjęcie działalności koncesyjnej skoro przepisy prawa uzależniały uzyskanie koncesji od posiadania tychże środków. Z tych też przyczyn fakt, że poszczególni inwestorzy wycofali się z projektu, czy też zbankrutowali, pozostaje bez wpływu dla ostatecznego rozstrzygnięcia sprawy*”(wyrok WSA w Warszawie z dnia 28 listopada 2006 r. sygn. akt: VI SA/Wa 459/06). Według „Słownika Języka Polskiego” (Warszawa 1995 r., t. II str. 50) „*zdarzeniem losowym nazwać można wszystkie takie zdarzenia, które są zależne od losu – kolei, wydarzeń życia, nieprzewidywalne, niemożliwe do uniknięcia, nawet przy zachowaniu należytej staranności o swoje sprawy*”. W orzecnictwie sądów zdarzeniu losowemu przypisuje się znaczenie „*okoliczności nadzwyczajnej i nieprzewidywalnej, której nie można było przewidywać*”(wyrok WSA w Białymstoku z dnia 4 kwietnia 2013 r., sygn.

akt: III AUa 977/12). Ponadto „zakres znaczeniowy wyrażenia „zdarzenie losowe” nie może być ograniczony do przypadków siły wyższej oraz do klęsk i innych zdarzeń spowodowanych działaniem żywiołów lub sił przyrody, bowiem także działania człowieka mogą być uznane za zdarzenia losowe dla innego człowieka” (wyrok Sądu Apelacyjnego we Wrocławiu z dnia 28 marca 2012 r., sygn. akt: III AUa 13/12). Podobne stanowisko wyraził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 3 kwietnia 1996 r. (sygn.. akt: III ARN 20/95): „Zakres znaczeniowy wyrażenia „zdarzenie losowe” nie może być ograniczony do przypadków siły wyższej oraz do klęsk i innych zdarzeń spowodowanych działaniem żywiołów lub sił przyrody, bowiem także działania człowieka mogą być uznane za zdarzenia losowe dla innego człowieka”. Jak stwierdza S. Piątek – „Jeżeli przyczyny nierozpoczęcia rozpowszechniania lub jego trwałego zaprzestania są niezależne od nadawcy, koncesja nie może być cofnięta. Do takich przyczyn należy zaliczyć wszystkie przypadki wystąpienia siły wyższej. Nie stanowią jednak takich przyczyn okoliczności wynikające z błędów w zarządzaniu działalnością nadawczą, trudności ekonomiczne lub kadrowe.” (Piątek S., [red.] Ustawa o radiofonii i telewizji. Komentarz, Warszawa 2014, s.405).

Biorąc powyższe pod uwagę należało sformułować pogląd, że przez okoliczności niezależne od nadawcy należy rozumieć zdarzenie zewnętrzne, niemożliwe do przewidzenia i niemożliwe do zapobieżenia. Mogą być one spowodowane nie tylko działaniem sił przyrody, ale również działaniami człowieka, pod warunkiem jednak, że zachowane będą przesłanki „losowości” tzn. musi to być zdarzenie nieprzewidywalne, niezależne od woli człowieka i niemożliwe do uniknięcia pomimo zachowania należytej staranności. Zmiany personalno-organizacyjne redakcji oraz prowadzenie długotrwałych rozmów z operatorami sieci nie nosi znamion zdarzenia losowego, ale jest oczywistym elementem ryzyka gospodarczego, jakie ponosi każdy przedsiębiorca. Wystąpienie owego ryzyka jest konsekwencją istniejącej w gospodarce rynkowej wolności gospodarczej oraz szerokiego zakresu swobód, jakie ona za sobą pociąga, co musi brać pod uwagę każdy uczestnik gry rynkowej. Zatem, również Koncesjonariusz, będący przedsiębiorcą musiał i musi mieć na uwadze możliwość wystąpienia trudności, mających w konsekwencji negatywny wpływ na wynik prowadzonej przez niego działalności gospodarczej.

Ponadto, Spółdzielnia Socjalna „Sukces” na etapie ubiegania się o udzielenie koncesji na rozpowszechnianie programu pod nazwą „KTV 5” w sieciach telekomunikacyjnych, jako załącznik do wniosku o sygn. Nr DR.4112.10.2018, przedstawiła listy intencyjne operatorów PPHU Macrosat Krzysztof Kacprowicz z dnia 20 marca 2018 r., Intelly Niski Stypułkowski Błaszczuk Spółka jawna z dnia 19 marca 2018 r. oraz Stowarzyszenie Użytkowników Kablowej Telewizji Satelitarnej „Kor-Sat” z dnia 15 maja 2018 r., potwierdzające chęć rozpoczęcia współpracy w zakresie nadawania programu „KTV 5”.

Zgodnie z art. 10 § 1 k.p.a., przed wydaniem decyzji stronie przysługuje prawo do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Z uwagi na brak odpowiedzi na wezwanie Przewodniczącego KRRiT z dnia 17 kwietnia 2019 r. oraz mając na uwadze umożliwienie Nadawcy udziału w postępowaniu, wypowiedzenie się na temat zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, w dniu 30 maja 2019 r. Przewodniczący Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji skierował do Koncesjonariusza zawiadomienie o zamknięciu postępowania, w którym wyznaczono 7-dniowy termin na zapoznanie się z aktami sprawy oraz złożenia końcowego oświadczenia (sygn. nr DR.40.5.12.2019).

Zawiadomienie zostało podjęte przez Koncesjonariusza w dniu 4 czerwca 2019r.

Pismem z dnia 11 czerwca 2019 r. Spółdzielnia Socjalna „Sukces” wniosła o reasumpcję uchwały w sprawie cofnięcia koncesji.

W uzasadnieniu wniosku, Koncesjonariusz podniósł, że podjął ponowne rozmowy i podpisał wstępne umowy z operatorami sieci telekomunikacyjnych.

W nawiązaniu do złożonego wniosku, Biuro KRRiT zwróciło się do Spółdzielni Socjalnej „Sukces” o udzielenie jednoznacznej odpowiedzi, czy Koncesjonariusz rozpoczął rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „KTV 5” w sieciach telekomunikacyjnych operatorów wskazanych w koncesji Nr 724/2018-TK tj. P.P.H.U. Macrosat Krzysztof Kacprowicz, INTELLY NISKI STYPUŁKOWSKI BŁASZCZUK Sp. jawna oraz Stowarzyszenie Użytkowników Telewizji Satelitarnej „KOR-SAT”.

Wezwanie, odebrane w dniu 5 lipca 2019 r., pozostało bez odpowiedzi.

Do dnia wydania niniejszej decyzji brak informacji w sprawie wznowienia rozpowszechniania programu telewizyjnego pod nazwą „KTV 5” w sieci telekomunikacyjnej operatora Stowarzyszenie Użytkowników Kablowej Telewizji Satelitarnej „KOR-SAT” oraz rozpoczęcia rozpowszechniania programu w pozostałych sieciach zgodnie z koncesją Nr 724/2018-TK.

Mając powyższe na uwadze, w dniu 22 sierpnia 2019 r. Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji podjęła uchwałę Nr 219/2019 w sprawie upoważnienia Przewodniczącego KRRiT do cofnięcia koncesji Nr 724/2018-TK z dnia 29 czerwca 2018 r. udzielonej Spółdzielni Socjalnej „Sukces” z siedzibą

w Korszach na rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „KTV 5” w sieciach telekomunikacyjnych.

Zgodnie z art. 40 ust. 12 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji w przypadku uchylenia albo cofnięcia koncesji całość opłaty, o której mowa w ust. 1, w zakresie w jakim nie została uiszczona, staje się wymagalna i jest uiszczana w terminie 60 dni od dnia doręczenia decyzji o uchyleniu albo cofnięciu koncesji.

Opłata za udzielenie koncesji Nr 724/2018-TK w wysokości 2.093 zł została w całości uiszczona w dniu 2 lipca 2018 r.

Wobec tego należało postanowić jak na wstępie.

Zgodnie z art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 1 i § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, Stronie przysługuje prawo do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy do Przewodniczącego Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji w terminie czternastu dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji. Na podstawie art. 52 § 3 w zw. z art. 3 § 2 pkt 1, art. 53 § 1 oraz art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2018 r., poz. 1302), Strona może bez skorzystania z prawa do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wniesć skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie za pośrednictwem Przewodniczącego Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji. Wpis od skargi wynosi 10.000 zł.

Zgodnie z art. 243 § 1 w zw. z art. 244 § 1, a także zgodnie z art. 252 § 2 oraz art. 254 ustawy – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, Strona może złożyć wniosek o przyznanie prawa pomocy, obejmującego zwolnienie od kosztów sądowych i/lub ustanowienie w sprawie adwokata albo radcy prawnego. Wniosek ten jest wolny od opłat. Wniosek o przyznanie prawa pomocy składa się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie na urzędowym formularzu. Strona, która nie ma miejsca zamieszkania, pobytu lub siedziby na obszarze właściwości Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie może złożyć wniosek w innym wojewódzkim sądzie administracyjnym.

W myśl art. 127a w zw. z art. 127 § 3 Kodeksu postępowania administracyjnego, w trakcie terminu do wniesienia odwołania Strona może

zrzec się prawa do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Oświadczenie o zrzeczeniu się prawa do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy składa się na piśmie Przewodniczącemu KRRiT. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania decyzja staje się ostateczna i prawomocna, co oznacza brak możliwości zaskarżenia decyzji do sądu.



Witold Kołodziejski

Otrzymują:

1. Spółdzielnia Socjalna „Sukces”, ul. Mickiewicza 3, 11-430 Korsze;
2. Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej;
3. a/a

