



PRZEWODNICZĄCY
Krajowej Rady Radiofonii
i Telewizji

Warszawa, 6 czerwca 2014 r.

KRRiT-102/2014-decyzja nr 5/2014

DECYZJA Nr 5/2014
z dnia 6 czerwca 2014 r.

Telewizja POLSAT Sp. z o.o.
ul. Ostrobramska 77
04-175 Warszawa

Na podstawie art. 53 ust. 1 w związku z art. 17a ust. 3 i ust. 5 pkt 1 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2011 r. Nr 43, poz. 226 z późn. zm., dalej: „ustawa”) oraz § 4 ust. 2 Rozporządzenia Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji z dnia 30 czerwca 2011 r. w sprawie szczegółowych warunków lokowania produktów (Dz. U. Nr 161, poz. 977, dalej: „rozporządzenie”), a także art. 104 i 105 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. 2013 r., poz. 267- dalej: „kpa”)

postanawiam

1. Stwierdzić naruszenie przez Spółkę Telewizja Polsat Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Ostrobramskiej 77, art. 17a ust. 3 i ust. 5 pkt 1 ustawy oraz § 4 ust. 2 rozporządzenia;
2. Nałożyć na spółkę Telewizja POLSAT Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Ostrobramskiej 77 karę pieniężną w wysokości **50 000 zł** (słownie: **pięćdziesiąt tysięcy zł**).

Karę pieniężną należy uiścić w terminie 14 dni od dnia otrzymania niniejszej Decyzji na rachunek Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji w NBP oddział Okręgowy Warszawie Nr 13101010100095372231000000.

UZASADNIENIE

W celu realizacji zadania ustawowego, zapisanego w art. 6 ust. 2 pkt 4 ustawy, na podstawie jej artykułu 10 ust. 2 zwrócono się pismem z dnia 24 lipca 2013 r. (sygn. DM.61.635.2013) do Telewizji Polsat Sp. z o.o. (dalej: „Nadawca”) z prośbą o przesłanie następujących materiałów dotyczących programu pod nazwą POLSAT - koncesja nr 171/P/2004-T:

- nagrania programu wyemitowanego w dniu 15 lipca 2013 r. w godz. 20:45 – 21:15;
- ewidencji nadanych reklam i telesprzedaży w programie, w dniu 15 lipca 2013 r. zawierającą dane określone w § 11 ust. 2 Rozporządzenia Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji z dnia 30 czerwca 2011 r. w sprawie sposobu prowadzenia w programach radiowych i telewizyjnych działalności reklamowej i telesprzedaży;
- ewidencji audycji, w których zastosowano lokowanie produktu, nadanych w programie w dniu 15 lipca 2013 r., wg wzoru określonego w § 4 ust. 2 rozporządzenia.

Analiza przesłanych przez Nadawcę w dniu 6 sierpnia 2013 r. wyżej opisanych materiałów (dwie płyty DVD) wykazała, że:

1. W audycji pt. „Gwiazdy w sieci” wyemitowanej w dniu 15 lipca w godz. 20:58 – 21:00 lokowana usługa (mobilny Internet LTE) oferowana przez podmioty lokujące (Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel Sp. z o.o.) była nadmiernie eksponowana, co stanowi naruszenie art. 17a ust. 5 pkt 1) ustawy, w którym mowa o tym, że *„audycje, w których stosuje się lokowanie produktu nie mogą nadmiernie eksponować danego produktu”*;
2. Na końcu ww. audycji nie została zamieszczona informacja o podmiotach świadczących lokowaną usługę oraz informacja o samej usłudze (tutaj: usługa dostarczania mobilnego Internetu LTE), co stanowi naruszenie art. 17a ust. 3 ustawy, który precyzuje wymóg umieszczania: *„na końcu audycji (...) neutralnej informacji o producencie lub sprzedawcy lokowanego towaru lub podmiocie świadczącym lokowaną usługę oraz o samym towarze lub usłudze”*;

W związku z powyższym, pismem z dnia 13 września 2013 r. (sygn. DM.600.63.2013), Organ poinformował Nadawcę w trybie art. 61 § 4 kpa o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie ukarania Nadawcy na podstawie art. 53 ust. 1 ustawy.

Działając w trybie art. 10 § 1 kpa, w celu zapewnienia stronie możliwości czynnego udziału w każdym stadium postępowania, pismem z dnia 15 stycznia 2014 r. (sygn. DM.600.63.1.2013) poinformowano Nadawcę o prawie do zapoznania się z aktami postępowania i zebrany materiał dowodowy oraz złożenia oświadczenia w przedmiotowej sprawie, w terminie 7 dni od daty otrzymania zawiadomienia, jak również o fakcie, iż po tym terminie zostanie podjęta decyzja w sprawie.

W związku z powyższym, w dniu 24 stycznia 2014 r. Organ udostępnił pełnomocnikowi Nadawcy wgląd do akt postępowania i zapoznanie się z zebrany w sprawie materiał dowodowy.

W piśmie z dnia 27 stycznia 2014 r. Nadawca przedstawił następujące stanowisko w sprawie:

- Nadawca nie zgodził się ze stwierdzeniem, iż w audycji „Gwiazdy w sieci” wyemitowanej w ww. terminie, doszło do nadmiernej ekspozycji, oferowanej przez Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel Sp. z o.o., lokowanej usługi (mobilny Internet LTE), naruszając w ten sposób art. 17a ust. 4 oraz 17a ust. 5 pkt 1) ustawy. Nadawca argumentował swoje stanowisko tym, że *„technologia LTE nie jest produktem oferowanym przez Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel Sp. z o.o., jest on standardem przesyłu danych, wykorzystywanym w sieciach telefonii komórkowej oraz sieciach internetowych. Głównym tematem audycji «Gwiazdy w sieci» jest właśnie technologia LTE per se, a nie produkty oferowane przez Cyfrowy Polsat S.A. lub Polkomtel Sp. z o.o.”*
- Nadawca przyznał, *„iż w przedmiotowej audycji lokowane były jedynie znaki towarowe następujących podmiotów: Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel Sp. z o.o.”*. Nie zgodził się jednak z zarzutem nadmiernej ekspozycji lokowanych znaków towarowych, argumentując to czasem i sposobem ich ekspozycji.

Organ podtrzymał zarzuty (pkt 1 i 2) w odniesieniu do audycji pt. „Gwiazdy w sieci” rozpowszechnionej w dniu 15 lipca 2013 r. na antenie programu Polsat oraz dodatkowo – po powtórnej analizie zebranego materiału dowodowego, w tym wyjaśnień Nadawcy odnośnie lokowanych w ww. audycji znaków towarowych - stwierdził, że:

1. W przedmiotowej audycji lokowane znaki towarowe („Plus” oraz „Cyfrowy Polsat” – do których prawa przysługują odpowiednio Polkomtel Sp. z o.o. i Cyfrowy Polsat S.A.) były nadmiernie eksponowane, co stanowi naruszenie art.17a ust.5 pkt 1) ustawy;

2. W prowadzonej przez Nadawcę ewidencji audycji, w których zastosowano lokowanie produktu, nadanych w programie w dniu 15 lipca 2013 r. brak jest informacji na temat lokowanych znaków towarowych („Plus” oraz „Cyfrowy Polsat”) oraz podmiotów lokujących powyższe znaki towarowe (Polkomtel Sp. z o.o. i Cyfrowy Polsat S.A.), co stanowi naruszenie § 4 ust. 2 Rozporządzenia Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji z dnia 30 czerwca 2011 r. w sprawie szczegółowych warunków lokowania produktów (dalej: „rozporządzenie”).

I.

Tematem dwuminutowej audycji pt. „Gwiazdy w sieci” jest prezentacja zalet Internetu mobilnego LTE. Przedmiotowa audycja jest zrealizowana w konwencji wywiadu prowadzonego przez Paulinę Sykut-Jeżyńską z przedstawicielem/pracownikiem operatorów oferujących Internet mobilny LTE, tj. Cyfrowego Polsatu S.A. i Polkomtel Sp. z o.o. Zgodnie z opisem znajdującym się na stronie www.tvpolsat.pl¹, nadawca tego programu (Telewizja Polsat Sp. z o.o.) **„rozpoczął promowanie internetu LTE w mini-programie „Gwiazdy w sieci”. W nowym cyklu znane osoby zachwalają zalety szybkiego mobilnego internetu oferowanego przez Cyfrowy Polsat.”** Z kolei portal branżowy, zajmujący się tematyką sektora usług medialnych, informuje, że **„komórkowa sieć Plus wraz z Cyfrowym Polsatem przygotowała cykl „Gwiazdy w sieci”, w którym gwiazdy telewizji Polsat przedstawiają tajniki internetu LTE”**. W pierwszym odcinku programu Paulina Sykut-Jeżyńska, pogodnyka telewizji Polsat, wyjaśnia czym jest internet LTE. **Obecnie blisko 20 mln Polaków jest już w zasięgu internetu LTE, który oferowany jest przez sieć Plus i platformę Cyfrowy Polsat**”²). W chwili rozpowszechnienia przedmiotowej audycji, Internet mobilny LTE w Polsce był oferowany wyłącznie przez dwóch operatorów, tj. Cyfrowy Polsat S.A. i Polkomtel Sp. z o.o. Informacja ta została potwierdzona w treści samej audycji: **„(...) już dwóch operatorów w Polsce daje możliwość przetestowania Internetu LTE w swoim miejscu zamieszkania”**. Pozostali operatorzy (operatorzy sieci T-mobile, Orange oraz Play), na których powołuje się w swoich wyjaśnieniach Nadawca, rozpoczęli oferowanie usługi dostępu Internetu LTE znacznie później, niż data rozpowszechnienia przedmiotowej audycji. W tej sytuacji, w ocenie Organu, nie można mówić o usłudze *in abstracto*, jako usłudze oferowanej przez wiele podmiotów na polskim rynku operatorów telekomunikacyjnych, ale o usłudze *in concreto*, oferowanej na

¹ <http://tvpolsat.info/news.php?readmore=3743>, dostępny 28 kwietnia 2014

² <http://media2.pl/telekomunikacja/105325-Gwiazdy-Polsatu-wyjasniaja-tajniki-internet-LTE-Plusa-i-Cyfrowego-Polsatu-wideo.html>, dostępny 28 kwietnia 2014

terenem Polski wyłącznie przez dwóch operatorów - Cyfrowy Polsat S.A. i Polkomtel Sp. z o.o. Poprawność takiego wnioskowania potwierdza sporządzona przez Nadawcę ewidencja audycji, nadanych w programie w dniu 15 lipca 2013 r., w których zastosowano lokowanie produktu, dostarczona Organowi przez Nadawcę w ramach przesłanych, wraz z pismem z dnia 7 sierpnia 2013 r., materiałów. W kolumnie zatytułowanej „Podmiot lokujący” Nadawca wymienił bowiem „Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel Sp. z o. o.”, natomiast w kolumnie „Lokowany produkt” podał: „technologia LTE”.

W analizowanej audycji, trwającej ok. dwóch minut, stwierdzono wielokrotne, powtarzające się odniesienia werbalne do lokowanej usługi:

Paulina Sykut-Jeżyna (dalej: „PSJ”): *Proszę powiedzieć, na czym polega wyjątkowość Internetu LTE?*

Przedstawiciel operatorów Cyfrowy Polsat S.A. i Polkomtel Sp. z o.o. (dalej: „P”): *Internet LTE to Obecnie najszybszy mobilny Internet na świecie. Pozwala na wiele więcej niż inne dostępne technologie. Z LTE bez przeszkód wyślemy maila z dużymi załącznikami czy obejrzymy wideo bez zakłóceń.*

PSJ: *A Internet, tak jak muzyka, musi być w dobrym tempie. To oznacza, że Internet jest idealnym rozwiązaniem nawet dla najbardziej wymagających internautów.*

P: *Oczywiście. Proszę spojrzeć jak szybko z LTE ściągniemy film w jakości HD.*

PSJ: *Odkąd mam mobilny Internet LTE wszystkie informacje mam na wyciągnięcie ręki. Proszę powiedzieć, ilu Polaków może korzystać z technologii LTE?*

P: *Obecnie blisko 20 milionów Polaków jest w zasięgu Internetu LTE. Również w małych miejscowościach.*

(...)

Osoba podsumowująca wywiad: Pani Paulina przybliżyła nam zalety Internetu LTE. Dowiedzieliśmy się, że jest to najszybszy mobilny Internet na świecie. Idealny nawet dla najbardziej wymagających użytkowników. Blisko 20 milionów Polaków jest w jego zasięgu. Co warto podkreślić, o czym nie wspomniała Pani Paulina, już dwóch operatorów w Polsce daje możliwość przetestowania Internetu LTE w swoim miejscu zamieszkania”.

Odniesieniom werbalnym towarzyszyły także odniesienia wizualne w postaci pojawiających się napisów, zawierających niektóre z wymienionych powyżej sformułowań, np. „Łatwy montaż, szybki odbiór”, „LTE dla wymagających internautów” lub „7 dniowe testowanie w Twoim miejscu zamieszkania”, przy czym powyższe odniesienia, zarówno werbalne jak

i niewerbalne, przedstawiały lokowaną usługę wyłącznie w pozytywnym świetle, akcentując zalety mobilnego Internetu LTE.

Organ, przy ocenie czy doszło do naruszenia normy określonej w art. 17a ust. 5 pkt 1 ustawy, posłużył się kryteriami określonymi w komunikacie interpretacyjnym Komisji Europejskiej z 28 kwietnia 2004 r. w sprawie niektórych aspektów przepisów o reklamie telewizyjnej w dyrektywie o telewizji bez granic (2004/C 102/02). Zgodnie z tym komunikatem, pod pojęciem „nadmiernego eksponowania” rozumieć należy ***powracającą obecność danej marki, towarów lub usług, lub sposób, w jaki są one prezentowane lub w jaki się pojawiają.*** Mając na względzie określone przez Komisję Europejską przesłanki nadmiernej ekspozycji lokowanych towarów lub usług, Organ stwierdził, że w przedmiotowym przypadku doszło do nadmiernej ekspozycji lokowanej usługi. Audycja „Gwiazdy w sieci” zawierała liczne, powracające odniesienia werbalne do lokowanej usługi. W trakcie trwającej dwie minuty audycji takie odniesienia pojawiły się wielokrotnie, o czym świadczą przytoczone powyżej cytaty z ww. audycji. Ekspozycję zalet lokowanej usługi wzmacniały dodatkowo pozytywne odniesienia wizualne (napisy), towarzyszące odniesieniom werbalnym. Powyższe przesłanki, w ocenie Organu, wskazują na naruszenie przez Nadawcę normy określonej w art. 17a ust. 5 pkt 1 ustawy.

II.

W trakcie trwania audycji Paulina Sykut-Jeżyna prowadziła rozmowę z przedstawicielem/pracownikiem operatorów oferujących Internet mobilny LTE - Cyfrowy Polsat S.A. i Polkomtel Sp. z o.o. Przedstawiciel obu operatorów miał przez cały czas trwania wywiadu widoczny identyfikator, przedstawiający znaki towarowe ww. operatorów (odpowiednio „Plus” i „Cyfrowy Polsat”). Ponadto akcja audycji została umieszczona w scenografii odzwierciedlającej biuro obsługi lub sprzedaży obu Spółek, na co wskazuje m.in. charakterystyczny wystrój pomieszczenia oraz zamieszczone na ścianach tego pomieszczenia znaki towarowe Spółek (jeden znak towarowy Cyfrowego Polsatu S.A. i dwa znaki towarowe Polkomtela Sp. z o.o.). Przy każdym ogólnym ujęciu pomieszczenia co najmniej jeden z ww. znaków towarowych był widoczny. Dodatkowo, na drzwiach wejściowych do omawianego pomieszczenia został umieszczony znak towarowy, wykorzystywany przez Polkomtel Sp. z o.o. Lokowane znaki towarowe obu operatorów zostały również zamieszczone na tablecie prowadzącej (eksponowany tył tabletu opatrzone był wyraźnym znakiem towarowym

Spółki Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel Sp. z o.o.). Znak towarowy operatora Polkomtel Sp. z o.o. został także zamieszczony na ekranie smartfona Pauliny Sykut-Jeżyny, z kolei znak towarowy przynależny Spółce Cyfrowy Polsat S.A. został wyeksponowany na modemie do internetu mobilnego LTE. Nadmierny charakter eksponowania ww. znaków towarowych w omawianym przypadku, zgodnie z kryterium określonym w komentarzu do ustawy o radiofonii i telewizji (S. Piątek (red.), W. Dziomdziora, K. Wojciechowski, Ustawa o radiofonii i telewizji. Komentarz, Warszawa 2014) **wynika z powtarzalnej obecności danego oznaczenia**. Na przesłankę powtarzalności, jako podstawowe kryterium oceny czy doszło do nadmiernego eksponowania lokowanego produktu, usługi lub znaku towarowego, zwróciła również uwagę Komisja Europejska w ww. (punk I uzasadnienia) komunikacie (**powracająca obecność danej marki**). W opinii Organu liczba prezentacji znaków towarowych Cyfrowy Polsat S.A. i Polkomtel Sp. z o.o. uzasadnia zarzut naruszenia przez Nadawcę art. 17a ust. 5 pkt 1 ustawy, tj. zarzut nadmiernego eksponowania lokowanych znaków towarowych.

III.

Nadawca nie zamieścił na końcu przedmiotowej audycji, wymaganej na podstawie art.17a ust.3 ustawy, neutralnej informacji o producencie lub sprzedawcy lokowanego towaru lub podmiocie świadczącym lokowaną usługę oraz o samym towarze lub usłudze. Brak informacji o podmiocie lokującym produkt oraz o lokowanej usłudze lub towarze stanowi naruszenie ww. normy.

IV.

Nadawca, w piśmie z dnia 27 stycznia 2014 r., oświadczył, że w przedmiotowej audycji były lokowane *znaki towarowe następujących podmiotów: Cyfrowy Polsat S.A. oraz Polkomtel sp. z o.o.* Organ podzielił zdanie Nadawcy i w konsekwencji stwierdził naruszenie przez Nadawcę § 4 ust. 2 rozporządzenia. Nadawca bowiem nie zamieścił w ewidencji audycji, w których zastosowano lokowanie znaków towarowych podmiotów trzecich, nadanych w programie w dniu 15 lipca 2013 r., wymaganych przez § 4 ust. 2 rozporządzenia, informacji na temat lokowanych w audycji znaków towarowych.

W związku z powyższym należy stwierdzić, że fakt naruszenia przez Nadawcę wskazanych w sentencji niniejszej decyzji przepisów nie budzi wątpliwości. Jednocześnie należy mieć na uwadze, że art. 53 ust. 1 ustawy, jako jedyną przesłankę wymierzenia na jego pod-

stawie kary pieniężnej wymienia naruszenie któregoś z wymienionych w nim przepisów. W związku z tym odpowiedzialność za ww. naruszenia ma charakter obiektywny i jest niezależna od istnienia winy po stronie Nadawcy, jak i ewentualnego jej stopnia.

Działając na podstawie art. 53 ust. 1 ustawy, w związku ze stwierdzeniem naruszenia przepisów art.17a ust. 3 i ust. 5 pkt 1 ustawy oraz § 4 ust. 2 rozporządzenia **postanowiono jak w sentencji.**

Zgodnie z art. 53 ust. 1 ustawy, jeżeli Nadawca narusza obowiązek wynikający z przepisu art.17a ust. 3 i ust. 5 pkt 1 ustawy oraz § 4 ust. 2 rozporządzenia, Przewodniczący Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji wydaje decyzję nakładającą na Nadawcę karę pieniężną w wysokości do 50 % rocznej opłaty do dysponowania częstotliwością przeznaczoną do nadawania programu. Opłata ta w przypadku programu pod nazwą „POLSAT” w roku 2013 wyniosła **1 995 775 zł** (słownie: jeden milion dziewięćset dziewięćdziesiąt pięć tysięcy siedemset siedemdziesiąt pięć zł). W związku z powyższym **górna granica kary mogła wynieść 997 887, 50 zł** (słownie: **dziewięćset dziewięćdziesiąt siedem tysięcy osiemset osiemdziesiąt siedem złotych i pięćdziesiąt groszy**). Mając na uwadze powyższe przesłanki Przewodniczący Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji nakłada na Nadawcę z tytułu naruszenia przez Nadawcę przepisów art.17a ust. 3 i ust. 5 pkt 1 ustawy oraz § 4 ust. 2 rozporządzenia karę w wysokości **50 000 zł** (słownie: **pięćdziesiąt tysięcy zł**).

Oprócz możliwości finansowych Nadawcy, Organ, określając wymiar kary, wziął pod uwagę zarówno zakres i szkodliwość stwierdzonych naruszeń, jak i dotychczasową działalność Nadawcy, zwłaszcza w odniesieniu do naruszeń dotyczących emisji audiowizualnych przekazów handlowych.

Telewizja POLSAT jest programem o dużym zasięgu dotarcia, charakteryzującym się wysoką oglądalnością, a zatem o dużym zakresie oddziaływania na odbiorców. Rozpowszechnienie przez Nadawcę przekazów handlowych z naruszeniem przepisów dotyczących zasad stosowania lokowania produktu lub usługi mogło sprawić, iż widzowie programu zostali wprowadzeni w błąd, co do (promocyjnego) charakteru takiego przekazu. Przy określaniu wysokości kary w niniejszej decyzji Przewodniczący Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji wziął pod uwagę, że dotychczas Nadawca, rozpowszechniając program telewizyjny pod nazwą POLSAT, dziewięciokrotnie został ukarany, na łączną kwotę 2 747 930 zł, za naruszanie przez Nadawcę przepisów ustawy, w tym audiowizualnych przekazów handlowych.

Zgodnie z art. 56 ust.1 i 2 ustawy o radiofonii i telewizji w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2014 r. poz.

101, z późn. zm) stronie przysługuje odwołanie się od niniejszej decyzji do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Gospodarczego za pośrednictwem Przewodniczącego Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji w terminie dwóch tygodni od dnia doręczenia niniejszej decyzji.



Jan Dworak

Otrzymują:

1. Telewizja POLSAT Sp. z o.o.
2. Departament Budżetu i Finansów w Biurze KRRiT
3. Departament Monitoringu w Biurze KRRiT
4. Departament Regulacji w Biurze KRRiT