

**Stanowisko z dnia 12 czerwca 2007 roku
Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji
w sprawie zapisów właścicielskich.**

Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji odstępuje od stosowania w koncesjach udzielanych spółkom kapitałowym zapisów wynikających ze stanowiska KRRiT z dnia 1 września 2005 roku w sprawie zapisów właścicielskich.

Uzasadnienie

Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji po dokonaniu analizy podstaw prawnych wskazanych w stanowisku KRRiT z dnia 1 września 2005r. w sprawie zapisów właścicielskich, w tym w szczególności: Konstytucji RP, ustawy o radiofonii i telewizji, ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, kodeksu spółek handlowych, ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, jak również rozporządzenia KRRiT z dnia 4 stycznia 2007r. w sprawie zawartości wniosku o udzielenie koncesji oraz szczegółowego trybu postępowania w sprawach udzielania i cofania koncesji na rozpowszechnianie i rozprowadzania programów radiofonicznych i telewizyjnych oraz orzecznictwa sądowego w zakresie treści koncesji wydawanych przez Przewodniczącą KRRiT, uznała za uzasadnione odstąpienie od stosowania w osnowie decyzji koncesyjnej udzielanej na rozpowszechnianie programów radiowych lub telewizyjnych treści określonej stanowiskiem KRRiT z dnia 1 września 2005r. w sprawie zapisów właścicielskich, stosowanych w koncesjach udzielanych spółkom kapitałowym.

Rezygnacja ze stosowania ww. stanowiska w sprawie zapisów właścicielskich z dnia 1 września 2005r. w treści koncesji, nie oznacza braku obowiązku przedstawiania informacji o m.in. zmianach w zakresie struktury właścicielskiej Koncesjonariusza.

Zgodnie bowiem z art. 40b ustawy o radiofonii i telewizji w sprawach nieuregulowanych w rozdziale 5 ustawy o radiofonii i telewizji (koncesje na rozpowszechnianie programów) stosuje się przepisy ustawy z dnia 2 lipca 2004r. o swobodzie działalności gospodarczej. W związku z powyższą treścią art. 40b ww. ustawy w odniesieniu do koncesji na rozpowszechnianie programów zastosowanie znajdzie art. 59 ustawy o swobodzie działalności

gospodarczej, zgodnie z którym przedsiębiorca jest obowiązany zgłaszać organowi koncesyjnemu wszelkie zmiany danych, o których mowa w art. 49, w terminie 14 dni od dnia ich powstania. Danymi, o których mowa w art. 59 w zw. art. 49 ust.2 ww. ustawy są również dane zawarte w przepisach regulujących prowadzenie działalności gospodarczej wymagającej uzyskania koncesji. Przepisami, o których mowa w art. 49 ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, są również przepisy rozporządzenia KRRiT z dnia 4 stycznia 2007r. w sprawie zawartości wniosku o udzielenie koncesji oraz szczegółowego trybu postępowania w sprawach udzielenia i cofania koncesji na rozpowszechnianie i rozprowadzanie programów radiofonicznych i telewizyjnych. W związku z powyższym zmiany danych, które zgodnie z treścią ww. rozporządzenia KRRiT są wymagane we wniosku o udzielenie koncesji, Koncesjonariusz ma obowiązek zgłaszać organowi koncesyjnemu w terminie 14 dni od dnia ich powstania. Danymi takimi jest m.in. w myśl § 5 pkt. 4 lit. a), jak również § 7 oraz § 10 w zw. z § 5 pkt. 4 lit. a) ww. rozporządzenia KRRiT aktualna lista udziałowców lub akcjonariuszy w spółce będącej koncesjonariuszem.

Z cytowanych powyżej przepisów ustawy o radiofonii i telewizji, ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, jak również rozporządzenia KRRiT z dnia 4 stycznia 2007r., wynika, iż obowiązek przedstawiania informacji o ww. zmianach danych, wynika z przepisów prawa powszechnie obowiązującego i nie jest konieczne ich powtarzanie w koncesji.

Warto w tym miejscu zwrócić uwagę na treść ww. wyroku NSA w sprawie o sygn. akt. II GSK 34/06, w którym NSA stwierdził, że: *Naczelny Sąd Administracyjny uważa za prawidłową argumentację zawartą w skardze kasacyjnej, wykazującą obowiązek zgłaszania przez koncesjonariusza organowi wszelkich zmian danych, które wynikają z wniosku o udzielenie koncesji i dołączonych do tego wniosku dokumentów (art. 45 w związku z art. 49 ust. 2 u. sdg w zw. z art. 40b u. rtv). Dokumentami dołączonymi do wniosku o koncesję na rozpowszechnianie programów telewizyjnych są m.in. dane dotyczące struktury własnościowej spółki i dotyczące wspólników (akcjonariuszy), jak również organów spółki (§ 3 pkt. 2 rozporządzenia KRRiT z 1993r.). Dane te powinny być aktualizowane w trakcie postępowania koncesyjnego (§ 9 powyższego rozporządzenia). Z faktu istnienia przedstawionych powyżej obowiązków informacyjnych koncesjonariusza wynikających z przepisów ustawowych nie można wyciągać wniosków o dopuszczalności zamieszczania analogicznych obowiązków w decyzji koncesyjnej.*

Trafne jest odwołanie w skardze kasacyjnej do kompetencji kontrolnych Przewodniczącego KRRiT wynikających z art. 10 ust. 2 u. rtv. Stosownie do tego przepisu, Przewodniczący KRRiT może żądać od nadawcy przedstawienia materiałów, dokumentów i udzielania wyjaśnień w zakresie niezbędnym dla kontroli zgodności działalności nadawcy

z przepisami ustawy i warunkami koncesji. Powołany przepis ustawowy nie stwarza jednak podstawy do zamieszczania w decyzji koncesyjnej szczególnych obowiązków informacyjnych koncesjonariusza.

KRRiT analizując przepisy aktów prawnych wskazanych na wstępie niniejszego uzasadnienia, jak również dokonując analizy orzecznictwa sądowego uznała ponadto, że kwestia badania przejęcia kontroli nad działalnością koncesjonariusza, nie wymaga wskazania w sentencji decyzji koncesyjnej. Ocena przesłanek uzasadniających cofnięcie koncesji, jak również badanie okoliczności wskazujących na przejęcie kontroli nad działalnością koncesjonariusza będzie przez KRRiT prowadzona, jednakże realizacja uprawnień KRRiT i Przewodniczącej KRRiT w zakresie art. 38 ust.2 pkt. 4 nie wymaga umieszczenia, w tym zakresie, przepisów w treści koncesji.

Pojęcie „przejęcia kontroli” nad działalnością koncesjonariusza, o którym mowa w art. 38 ust. 2 pkt. 4 ustawy o radiofonii i telewizji, nie zostało zdefiniowane przez ustawodawcę w ustawie o radiofonii i telewizji. Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji uznała, po dokonaniu analizy przedmiotowego zagadnienia oraz kierując się wykładnią systemową, że pomimo braku odpowiedniej definicji w treści ustawy o radiofonii i telewizji, jak również braku stosownego odesłania do innej ustawy, właściwym będzie stosowanie jedynej definicji legalnej pojęcia „przejęcia kontroli” tzn. definicji zawartej w ustawie o ochronie konkurencji i konsumentów w art. 4 pkt. 4, w myśl której przez *przejęcie kontroli* rozumie się wszelkie formy bezpośredniego lub pośredniego uzyskania przez przedsiębiorcę uprawnień, które osobno albo łącznie, przy uwzględnieniu wszystkich okoliczności prawnych lub faktycznych, umożliwiają wywieranie decydującego wpływu na innego przedsiębiorcę lub przedsiębiorców; uprawnienia takie tworzą w szczególności:

- a) dysponowanie bezpośrednio lub pośrednio większością głosów na zgromadzeniu wspólników albo na walnym zgromadzeniu, także jako zastawnik albo użytkownik, bądź w zarządzie innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego), także na podstawie porozumień z innymi osobami,
- b) uprawnienie do powoływania lub odwoływania większości członków zarządu lub rady nadzorczej innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego), także na podstawie porozumień z innymi osobami,
- c) członkowie jego zarządu lub rady nadzorczej stanowią więcej niż połowę członków zarządu innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego),

- d) dysponowanie bezpośrednio lub pośrednio większością głosów w spółce osobowej zależnej albo na walnym zgromadzeniu spółdzielni zależnej, także na podstawie porozumień z innymi osobami,
- e) prawo do całego albo do części mienia innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego),
- f) umowa przewidująca zarządzanie innym przedsiębiorcą (przedsiębiorcą zależnym) lub przekazywanie zysku przez takiego przedsiębiorcę.

Przejęcie kontroli nad działalnością koncesjonariusza, w myśl art. 38 ust. 2 pkt. 4 ustawy o radiofonii i telewizji, stanowi fakultatywną przesłankę cofnięcia koncesji, zatem w każdej sprawie indywidualnie będą rozpatrywane przez Krajową Radę Radiofonii i Telewizji okoliczności dotyczące przejęcia kontroli nad działalnością koncesjonariusza, jak również ocena wpływu wyniku ww. przejęcia na działalność koncesjonariusza. KRRiT dokona oceny przesłanek z art. 38 ust. 2 pkt. 4 ustawy o radiofonii i telewizji, kierując się zasadą wyrażoną w art. 7 kpa, zgodnie z którą *w toku postępowania organy administracji publicznej stoją na straży praworządności i podejmują wszelkie kroki niezbędne do dokładnego wyjaśnienia stanu faktycznego oraz do załatwienia sprawy, mając na względzie interes społeczny i słuszny interes obywateli*, mając jednocześnie na uwadze zadanie ustawowe postawione przed KRRiT wyrażone w art.6 ust.1 ustawy o radiofonii i telewizji, zgodnie z którym *Krajowa Rada stoi na straży wolności słowa w radiu i telewizji, samodzielności nadawców i interesów odbiorców oraz zapewnia otwarty i pluralistyczny charakter radiofonii i telewizji*.

W ocenie Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji rozróżnienie w ustawie o radiofonii i telewizji na bezpośrednie i pośrednie przejęcie kontroli ma na celu wskazanie przez ustawodawcę bez wątpliwości, że przez przejęcie kontroli należy rozumieć taki stan, gdy inny podmiot bezpośrednio uzyskuje uprawnienia do wywierania wpływu na koncesjonariusza a także, gdy inny podmiot za pośrednictwem kolejnego(ych) podmiotu(ów) takie uprawnienie uzyskuje.

Jednocześnie podkreślenia wymaga fakt, iż Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji uznaje, że zgodnie z treścią art. 38 ust. 2 pkt. 4 ustawy o radiofonii i telewizji, „inną osobą” w rozumieniu tego przepisu może być również dotychczasowy mniejszościowy udziałowiec koncesjonariusza. W ocenie Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji brak jest bowiem podstaw prawnych do wykluczenia możliwości przejęcia kontroli nad działalnością koncesjonariusza przez dotychczasowego udziałowca koncesjonariusza, będącego odrębnym, „innym”, w stosunku do koncesjonariusza, podmiotem, „osobą”, posiadającym pierwotnie nawet niewielki wpływ na działalność koncesjonariusza. Zatem przejąć kontrolę nad działalnością

koncesjonariusza może zarówno podmiot (osoba) zewnętrzny, niezwiązany z koncesjonariuszem, jak również jego dotychczasowy udziałowiec (akcjonariusz).

Należy ponadto zwrócić uwagę, iż stan udziałowców (akcjonariuszy) Koncesjonariusza znany organowi w dniu udzielenia koncesji będzie wskazywany jedynie w treści uzasadnienia decyzji koncesyjnej, jako element omówienia stanu faktycznego, stanowiącego przesłankę udzielenia koncesji.

Przewodnicząca Krajowej Rady
Radiofonii i Telewizji

Elżbieta Kruk