



PRZEWODNICZĄCY
Krajowej Rady Radiofonii
i Telewizji

Maciej Świrski

DR.412.3.9.2023

Warszawa, dnia 9 maja 2024 r.

Radio ESKA S.A.
ul. Jubilerska 10
04-190 Warszawa

D E C Y Z J A Nr DR – 65/2024

Na podstawie art. 33 ust. 2 i 3 w zw. z art. 36 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2022 r. poz. 1722 i z 2024 r. poz. 96) oraz art. 104, art. 107 i art. 138 § 1 pkt 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2024 r. poz. 572), po rozpatrzeniu wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy z dnia 25 października 2023 r. (sygn. DR. 412.3.2023) spółki **Radio ESKA S.A.** z siedzibą w Warszawie oraz w wykonaniu Uchwały Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji Nr 65/2024 z dnia 6 marca 2024 r.

postanawia się

utrzymać w mocy decyzję Przewodniczącego KRRiT **Nr 847/2023-R** z dnia 6 października 2023 r. w sprawie udzielenia spółce **Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o.** z siedzibą w Wejherowie koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „**Norda FM Lębork**” ze stacji nadawczej w Lęborku (98,0 MHz) w województwie pomorskim oraz odmowy udzielenia koncesji spółkom: Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie i MWE Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie.

U z a s a d n i e

W dniu 6 października 2023 r. Przewodniczący KRRiT wydał decyzję Nr 847/2023-R w sprawie udzielenia koncesji spółce Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie na rozpowszechnianie w sposób rozsiewczy naziemny programu radiowego pod nazwą „Norda FM Lębork” ze stacji nadawczej zlokalizowanej w Lęborku (98,0 MHz) w województwie pomorskim. Jednocześnie ww. decyzją Organ odmówił udzielenia koncesji spółkom: Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie (wniosek Nr DR.4110.51.2022) i MWE Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie (wniosek Nr DR.4110.60.2022).

Decyzja Nr 847/2023-R została wydana w wyniku postępowania prowadzonego w związku Ogłoszeniem Przewodniczącego Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji z dnia 13 września 2022 r. o możliwości uzyskania koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego (M.P. poz. 919; dalej: Ogłoszenie Przewodniczącego KRRiT) oraz w wykonaniu uchwały Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji (dalej: KRRiT) Nr 55/2023 z dnia 5 kwietnia 2023 r.

Zgodnie z art. 127 § 3 Kodeksu postępowania administracyjnego (dalej: k.p.a.) stronom postępowania przysługiwało prawo do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy do Przewodniczącego KRRiT w terminie czternastu dni od dnia doręczenia decyzji.

Pismem z dnia 25 października 2023 r. spółka Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie wniosła o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej wydaniem decyzji Nr 847/2023-R, uchylenie zaskarżonej decyzji w całości oraz udzielenie jej koncesji wraz z odmową udzielenia koncesji spółce Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie.

Powyższy wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy został złożony z zachowaniem terminu określonego w art. 129 § 2 k.p.a. oraz podpisany zgodnie z zasadami reprezentacji obowiązującymi w Spółce.

Strony postępowania zostały zawiadomione na podstawie art. 131 k.p.a. o złożonym wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej wydaniem decyzji Nr 847/2023-R oraz o możliwości wypowiedzenia się co do jego treści.

Z powyższego uprawnienia skorzystała w piśmie z dnia 14 listopada 2023 r. spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o.

W tym miejscu należy wskazać, iż w trybie art. 127 § 3 k.p.a. strona niezadowolona z decyzji, jest uprawniona do zainicjowania przed tym samym organem drugiego postępowania merytorycznego w tej samej sprawie, do którego odpowiednio należy stosować przepisy k.p.a. dotyczące odwołań. Postępowanie wszczęte wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy kończy się rozstrzygnięciem - sposobem załatwienia sprawy - przewidzianym w art. 138 § 1 k.p.a. (por. wyroki NSA z dnia 17 listopada 2000 r., sygn. akt I SA 1543/99, LEX nr 57182, i z dnia 27 listopada 2001 r., sygn. akt I SA 1011/00, LEX nr 81760). Powyższe oznacza, że organ wydający decyzję, na skutek prawidłowo złożonego wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy obowiązany jest ponownie rozpoznać i rozstrzygnąć sprawę, która już raz została rozstrzygnięta przez ten organ w ramach działania jako organu pierwszej instancji, przy zastosowaniu takich rozstrzygnięć, które zostały przewidziane w art. 138 § 1 k.p.a. (wyrok WSA w Warszawie z dnia 20 marca 2007 r., sygn. akt V SA/Wa 248/07, LEX nr 338253).

Spółka Radio ESKA S.A. (dalej: Skarżąca) z siedzibą w Warszawie zarzuciła zaskarżonej decyzji naruszenie przepisów rozporządzenia KRRiT 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; dalej: rozporządzenie KRRiT). Ponadto Skarżąca zarzuciła naruszenie przepisów postępowania administracyjnego, tj. art. 7, art. 77 i art. 80 k.p.a., oraz przepisów prawa materialnego, tj. art. 36 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji poprzez błędne uznanie, że przesłanki udzielenia koncesji wskazane w tym przepisie w najwyższym stopniu realizuje nie Skarżąca, a spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o.

W wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy Skarżąca podniosła, że spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. w ramach wyjaśnień nadesłanych pismem z dnia 19 grudnia 2022 r. dokonała modyfikacji (zmiany) wniosku. Jak wskazała Skarżąca, Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. zadeklarowała pierwotnie w pkt. C.4 i C.5 formularza „Informacje programowe” jedynie 69,5% udziału audycji realizujących specjalizację w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00, natomiast w pkt. B.3.4 nie mniej niż 70 % specjalizacji w miesięcznym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00. Powyższa rozbieżność podlegała wyjaśnieniom w toku postępowania, a w ocenie Skarżącej zmiany nie można było potraktować jako oczywistą omyłkę, ani jak wskazała Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. niepoprawną interpretację sposobu sumowania danych wprowadzonych w tabeli w pkt. C.4. Skarżąca zarzuciła, że deklaracja spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. zawarta w pkt. C.4 i C.5 formularza nie spełnia wymagań art. 4 pkt. 13 ustawy o radiofonii i telewizji, który określa, iż program wyspecjalizowany powinien zawierać nie mniej niż 70% audycji i innych przekazów realizujących przyjętą specjalizację programu w miesięcznym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00, a co za tym idzie także pkt. I Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT o możliwości uzyskania koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego o charakterze wyspecjalizowanym. Skarżąca uważa, że w świetle powyższych okoliczności oraz § 17 ust. 1 pkt 2 i § 18 ust. 2 i 3 rozporządzenia KRRiT zmiany w części programowej wniosku nie powinny zostać uwzględniane, przy czym sam wniosek spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. powinien zostać pozostawiony przez Przewodniczącego KRRiT bez rozpoznania.

Skarżąca nie zgodziła się ze stanowiskiem Przewodniczącego KRRiT, które wskazywało na przewagę wniosku spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. Zdaniem Skarżącej oferta programowa przedstawiona przez spółkę Radio ESKA S.A. jest bardziej atrakcyjna dla słuchaczy, a stwierdzenie, że oferty spółek Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. i Radio ESKA S.A. są porównywalne nie znajduje uzasadnienia, ponieważ format programowy zawarty we wniosku Radio ESKA S.A. zapewniał odbiorcom większy dostęp do tematyki lokalnej. Spółka Radio ESKA S.A. zaproponowała 6 rodzajów audycji słownych poświęconych tematyce lokalnej, tj. informacja, publicystyka, sport, poradnictwo, edukacja, audycje dla dzieci

i młodzieży, a Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. jedynie 4 rodzaje. Radio ESKA S.A. zaprezentowała także wyższy procentowy udział tematyki lokalnej w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 (6%) w stosunku do konkurenta (5,7%). Ponadto, jak wskazała Skarżąca, oferta spółki Radio ESKA S.A. cechowała się większą ilością zaplanowanych rodzajów audycji słownych realizujących specjalizację programu - 4 rodzaje w stosunku do 3, które zostały zaproponowane przez spółkę Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o., jak i większym procentowym udziałem audycji słownych realizujących specjalizację (6% w stosunku do 3%). Skarżąca zawarła szczegółowe porównanie w celu zilustrowania posiadanej przewagi nad konkurentem pod względem ilości rodzajów audycji oraz procentowych udziałów audycji w programie, podkreślając zarazem lokalność, jak i uniwersalność własnej oferty programowej. Według Skarżącej w powyższym kontekście żadne przesłanki wynikające z art. 36 ust. 1 w zw. z art. 1 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji nie uzasadniały dokonanej przez Organ oceny, iż program „Norda FM Lębork” stanowił bardziej wartościową dla słuchacza ofertę niż projekt „ESKA Lębork”.

Skarżąca zarzuciła wydanej decyzji naruszenie art. 7 i art. 77 k.p.a. poprzez błędne przyjęcie, że projekt programu przedstawiony przez spółkę Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. przewyższa jej projekt pod względem ilości powtórek w programie, podczas gdy z treści Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT nie wynikało, że ten parametr będzie jednym z decydujących, jednocześnie wskazując, że skoro Radio ESKA S.A. zadeklarowała większy udział słowa w programie to należy wyciągnąć wniosek, że ilość audycji premierowych będzie w rzeczywistości porównywalna.

Skarżąca wskazała, że obydwa podmioty zaproponowały nazwy programów zawierające jako wyróżnik nazwę miejscowości (Lębork), co spełniało przesłankę określoną w Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT w zakresie oznaczania programu w sposób różniący się w całości od oznaczeń programów innych nadawców. Skarżąca podkreśliła przy tym, że z treści ww. przesłanki nie wynikało, aby jednym z warunków uzyskania koncesji było powiązanie samej nazwy z programem skoncentrowanym na tematyce regionalnej w województwie pomorskim.

W związku z powyższym Skarżąca uważa, że jej oferta programowa w wyższym stopniu uwzględnia interes słuchacza.

W piśmie z dnia 14 listopada 2023 r. spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. wniosła o utrzymanie w mocy decyzji Nr 847/2023-R oraz stwierdziła, że zaskarżona decyzja została wydana zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa. Spółka uważa, że zarzut naruszenia przepisów rozporządzenia KRRiT nie zasługuje na uwzględnienie, ponieważ jej wniosek był zgodny z warunkami określonymi w Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT w zakresie przedmiotu postępowania, określenia charakteru programu lub warunków technicznych. Zdaniem Strony wyjaśnienia, które zostały udzielone na wyraźny wniosek KRRiT, nie stanowiły zmiany wniosku w części programowej, a jedynie jego uszczegółowienie. Ponadto

Strona uważa, że ocena atrakcyjności projektów programów radiowych, zawarta we wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, została dokonana przez spółkę Radio ESKA S.A. w sposób dowolny i jednostronny.

KRRiT podejmując rozstrzygnięcie w przedmiotowej sprawie wzięła pod uwagę całokształt zebranego materiału dowodowego, w tym stanowisko Strony.

Dokonując ponownej analizy sprawy KRRiT stwierdziła, co następuje.

Przed wydaniem rozstrzygnięcia Organ dokładnie wyjaśnił stan faktyczny sprawy, zebrał i rozpatrzył cały materiał dowodowy. W uzasadnieniu zaskarżonej decyzji Przewodniczącego KRRiT Nr 847/2023-R Organ szczegółowo określił przesłanki, którymi kierowała się KRRiT rozstrzygając przedmiotowe postępowanie.

Oceny złożonych wniosków dokonano biorąc w szczególności pod uwagę kryteria wymienione w art. 36 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji, tj. poddano ocenie stopień zgodności zamierzonej działalności programowej z zadaniami określonymi w art. 1 ust. 1 ustawy, z uwzględnieniem stopnia realizacji tych zadań przez innych nadawców działających na obszarze objętym koncesją, możliwość dokonania przez wnioskodawcę koniecznych inwestycji i finansowania programu, przewidywany udział w programie audycji wytworzonych przez nadawcę lub na jego zamówienie albo we współdziałaniu z innymi nadawcami, przewidywany udział utworów, o których mowa w art. 15 ust. 2 ustawy o radiofonii i telewizji, dotychczasowe przestrzeganie przepisów dotyczących radiokomunikacji i środków masowego przekazu. Ponadto oceny zawartości programowej dokonano biorąc pod uwagę wyznaczniki zawarte w Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT o możliwości uzyskania koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym, w którym będą nadawane audycje słowne i inne przekazy słowne oraz elementy słowne w audycjach słowno-muzycznych poświęcone specjalizacji oraz audycje słowne i inne przekazy słowne oraz elementy słowne w audycjach słowno-muzycznych poświęcone tematyce lokalnej dotyczącej Lęborka oraz innych miejscowości objętych zasięgiem nadawania. Ze szczegółowych warunków Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT m.in. wynikało, że program będzie rozpowszechniany codziennie przez 24 godziny na dobę i będzie oznaczany nazwą określoną w koncesji, w przypadku złożenia przez wnioskodawcę deklaracji o zlokalizowaniu redakcji (w rozumieniu ustawy z dnia 26 stycznia 1984 r. Prawo prasowe (Dz. U. z 2018 r. poz. 1914), na obszarze rozpowszechniania programu w okresie obowiązywania koncesji, może ona zostać oceniona przez organ jako okoliczność mająca pozytywny wpływ na realizację tematyki lokalnej w programie. Podobnie może zostać oceniona deklaracja wnioskodawcy oznaczenia programu w sposób różniący się w całości od oznaczeń programów innych nadawców. W Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT wskazano, iż audycje i inne przekazy nie pochodzące od koncesjonariusza, tj. niewytworzone przez koncesjonariusza ani na jego wyłączne zamówienie, rozpowszechnione lub rozpowszechniane równocześnie w programie innego nadawcy, nie mogą stanowić

więcej niż 33% dobowego czasu nadawania programu w godz. 6.00-23.00. Program będzie rozpowszechniany ze stacji nadawczej w Lęborku w województwie pomorskim (f = 98,0 MHz; ERP = 0,5 kW). Gminy objęte w całości lub części zasięgiem rozpowszechniania programu to: Cewice, Czarna Dąbrówka, Damnica, Dębica Kaszubska, Główny, Nowa Wieś Lęborska, Potęgowo.

Na wstępie KRRiT stwierdziła, że wszyscy Wnioskodawcy przedstawili projekty programów radiowych spełniające warunki Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT. Ponadto stwierdziła, że wszyscy Wnioskodawcy spełnili kryterium wiarygodności finansowej, a następnie dokonała porównania projektów programów radiowych przedstawionych we wnioskach o udzielenie koncesji według kryteriów ilościowych wskazanych w uzasadnieniu zaskarżonej decyzji (pkt. 1-13 na str. 17-19).

Porównując złożone wnioski KRRiT wyróżniła dwa z nich, tj. wniosek spółki Radia ESKA S.A. i Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. W rezultacie koncesja została przyznana spółce Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o., ponieważ KRRiT m.in. stwierdziła, że oferta spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. dwukrotnie przewyższa ofertę Radia ESKA S.A. pod względem planowanych audycji premierowych w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00, ponadto uznała, iż Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. powołała się we wniosku na doświadczenie wynikające z realizacji programu „Norda FM” w Wejherowie, które pozwoli jej w lepszy sposób dotrzeć do słuchacza lokalnego (mieszkańca powiatu bytowskiego, lęborskiego i słupskiego oraz osób sezonowo odwiedzających region). Wnioskodawca planując adresata swojego programu uwzględnił charakter terenu objętego zasięgiem nadawania i skierował go m.in. do osób związanych z rolnictwem. W uzasadnieniu zwrócono także uwagę, że nazwa programu „Norda FM Lębork” wskazuje na nadawanie programu skoncentrowanego na tematyce regionalnej w województwie pomorskim („Norda FM”).

Podkreślić należy, że pozytywna ocena, co do spełnienia formalnie przesłanek z art. 36 ustawy o radiofonii i telewizji nie oznacza, że Organ nie może spośród podmiotów spełniających ww. przesłanki wybrać wniosku, który w sposób najpełniejszy będzie realizował zadania określone w Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT. Taka możliwość wyboru najciekawszej oferty z jednoczesnym uzasadnieniem przez Organ podstaw rozstrzygnięcia została potwierdzona orzecznictwem sądowym. W wyroku NSA z dnia 25 listopada 2003 r., sygn. akt II SA 1794/02, LEX nr 1694581 stwierdzono, że „Wyczerpujące przedstawienie motywów decyzji, obejmujących kryteria, którymi kierował się organ oceniając fakty, które przyjął za podstawę rozstrzygnięcia, ma szczególną wagę w sprawach, w których występuje kilka podmiotów-stron, konkurujących o określone dobro będące przedmiotem reglamentacji administracyjnej. Decyzja organu sprowadza się wówczas do wskazania (wyboru) jednego z podmiotów – tego, który w porównaniu z pozostałymi najpełniej spełnia kryteria przyznania określonego dobra.” Z wyroku NSA z dnia 16 marca 2010 r., sygn. akt II GSK 336/09, LEX nr 596766 wynika, że

„Wyliczenie w przepisie art. 36 ust. 1 pkt 1-5 ustawy z 1992 r. o radiofonii i telewizji przesłanek, które powinny zostać w szczególności poddane ocenie w trakcie postępowania, nie ma charakteru enumeratywnego. Oznacza to, że w czasie postępowania nie może zostać pominięta żadna z przesłanek wymienionych ww. przepisie. Nie oznacza to jednak, że tylko te przesłanki mogą stać się przedmiotem oceny. Użyty w art. 36 ust. 1 zwrot "w szczególności" należy interpretować w ten sposób, że organ koncesyjny zobligowany jest w pierwszym rzędzie do ceny okoliczności wymienionych w art. 36 ust. 1 pkt 1-5, ale powinien także brać pod uwagę wszelkie inne przesłanki, które mogą być istotne dla oceny zasadności wniosku o przyznanie koncesji.” W związku z powyższym należy stwierdzić, że Organ mógł dokonać porównania wszystkich ofert, które spełniały warunki z art. 36 ustawy o radiofonii i telewizji, w tym w zakresie zgodnej z Ogłoszeniem Przewodniczącego KRRiT oferty programowej, jak również posiadania właściwych środków finansowych, niezbędnych do realizacji programu, a następnie w wyniku dokonania porównania przedmiotowych ofert wybrać te które w największym zakresie spełniałyby warunki Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT oraz ustawy o radiofonii i telewizji. W uzasadnieniu zaskarżonej decyzji zostały podane motywy i kryteria, które leżały u podstaw przedmiotowego rozstrzygnięcia.

Odnosząc się do zarzutu naruszenia przepisów rozporządzenia KRRiT należy wyjaśnić, że w postępowaniu zapoczątkowanym Ogłoszeniem Przewodniczącego KRRiT spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie złożyła wniosek Nr DR.4110.63.2022 z dnia 10 listopada 2022 r. o udzielenie koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „Norda FM Lębork”.

Zgodnie z treścią notatki służbowej datowanej na dzień 21 listopada 2022 r. spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. złożyła wniosek o udzielenie koncesji zgodny z Ogłoszeniem Przewodniczącego KRRiT, niemniej jednak wymagał on dokonania wyjaśnień w części programowej wniosku. Z tego względu pismem z dnia 9 grudnia 2022 r. spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. została wezwana do złożenia wyjaśnień w terminie 7 dni, w trybie art. 77 § 1 k.p.a., w następującym zakresie:

- rozbieżności w deklaracjach Wnioskodawcy, dotyczących udziału audycji realizujących specjalizację w miesięcznym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00. Wnioskodawca zadeklarował w pkt B.3.4 formularza „Informacje programowe” - stanowiącego załącznik nr 2 do rozporządzenia, udział audycji realizujących specjalizację w miesięcznym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00 na poziomie 70%, a z tabeli w pkt. C.4 i C.5 ww. formularza wynikało, że łączny udział planowanych rodzajów audycji poświęconych specjalizacji w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 wyniesie 69,5%;
- intencji Wnioskodawcy zaplanowania audycji publicystycznych w strukturze programu w sposób wskazany w pkt. C.4 formularza „Informacje programowe” w tabeli w kolumnie Udział w tygodniowym programie (nie mniej niż).

Wnioskodawca w tabeli w pkt. C.4 formularza „Informacje programowe” - stanowiącego załącznik nr 2 do rozporządzenia, nie wskazał udziału audycji publicystycznych, natomiast zadeklarował udział publicystyki lokalnej w wysokości 1,8% w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00.

W nadesłanym w terminie piśmie z dnia 19 grudnia 2022 r. Wnioskodawca wyjaśnił, że w odniesieniu do formularza „Informacje programowe” niepoprawnie zinterpretował sposób sumowania danych wprowadzonych w tabeli w pkt. C.4. Wnioskodawca przekazał także skorygowany formularz „Informacje programowe”.

W tym miejscu należy przede wszystkim zauważyć, że rozbieżność pomiędzy deklaracjami dotyczącymi realizacji muzycznej specjalizacji zarówno w tygodniowym, jak i miesięcznym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00 wynosi zaledwie 0,5%. Biorąc pod uwagę, że Wnioskodawca zadeklarował udział specjalizacji w miesięcznym czasie nadawania zgodny z art. 4 pkt 13 ustawy o radiofonii i telewizji – nie mniej niż 70% /pkt. B.3.4/ KRRiT zwróciła się do spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. o nadesłanie wyjaśnień, które potwierdziłyby chęć nadawania przez Wnioskodawcę specjalizacji na tym samym poziomie zarówno w tygodniowym, jak i miesięcznym czasie nadawania. Ze względu na minimalną rozbieżność pomiędzy deklaracjami oraz fakt, że Wnioskodawca zapewnił w pierwotnym formularzu o realizacji przepisów ustawy o radiofonii i telewizji w tym zakresie, KRRiT przyjęła wyjaśnienia, uznając, że nie zmieniają one wniosku, a jedynie go precyzują. Podobnie zostały uznane wyjaśnienia w zakresie zawartości w programie publicystyki realizującej warstwę słowną oraz lokalny charakter programu na tym samym poziomie - nie mniej niż 1,8% tygodniowego czasu w godz. 6.00-23.00, ponieważ procentowy udział rodzajów audycji realizujących tematykę lokalną przekłada się /zgodnie z tabelą C.4 formularza „Informacje programowe”/ na procentowy udział rodzajów audycji realizujących warstwę słowną programu.

Z analizy przebiegu postępowania można wywnioskować, że KRRiT prowadziła postępowanie w sposób budzący zaufanie jego uczestników do władzy publicznej, kierując się zasadami prawdy obiektywnej (art. 7 k.p.a.), proporcjonalności, bezstronności i równego traktowania (art. 8 § 1 k.p.a.). W celu realizacji ciążącego na organie koncesyjnym obowiązku dokładnego wyjaśnienia stanu faktycznego sprawy (art. 7 k.p.a.), a także wyczerpującego zebrania i rozpatrzenia całego materiału dowodowego (art. 77 § 1 k.p.a.) KRRiT wystosowała w dniu 9 grudnia 2022 r. do spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. wezwanie do wyjaśnień rozbieżności w zakresie programowym we wniosku Nr DR.4110.63.2022.

Wezwanie wystosowane w trybie art. 77 k.p.a., stanowi wyraz realizacji przez organ koncesyjny zasady prawdy obiektywnej wynikającej z art. 7 k.p.a., zgodnie z którą w toku postępowania organy administracji publicznej z urzędu lub na wniosek stron podejmują wszelkie czynności niezbędne do dokładnego wyjaśnienia stanu

faktycznego oraz do załatwienia sprawy. Organ administracji publicznej ma obowiązek zebrania i rozpatrzenia materiału dowodowego w taki sposób, aby ustalić stan faktyczny sprawy zgodny z rzeczywistością. Zasada prawdy obiektywnej została skonkretyzowana w art. 77 § 1 k.p.a., zgodnie z którym organ administracji publicznej jest obowiązany w sposób wyczerpujący zebrać i rozpatrzyć cały materiał dowodowy. Natomiast zgodnie z art. 80 k.p.a. organ administracji publicznej ocenia na podstawie całokształtu materiału dowodowego, czy dana okoliczność została udowodniona. Biorąc pod uwagę treść przytoczonych wyżej przepisów, należy uznać, że w postępowaniu administracyjnym obowiązuje zasada oficjalności postępowania dowodowego. Okoliczność, w której strona również ma prawo wykazywania inicjatywy dowodowej, nie zwalnia organu administracji publicznej z obowiązku podejmowania z urzędu czynności zmierzających do pełnego wyjaśnienia stanu faktycznego. W wyroku z dnia 20 września 2012 r. WSA w Warszawie stwierdził, że „organ administracji jako gospodarz postępowania administracyjnego określa zakres postępowania wyjaśniającego oraz dobór środków dowodowych potrzebnych do należytego ustalenia stanu sprawy” (sygn. akt IV SA/Wa 663/12, LEX nr 1347629), przy czym „aktywna rola organu administracji publicznej w procesie poszukiwania i gromadzenia materiału dowodowego może przejawiać się zarówno podejmowaniem czynności dowodowych z urzędu, a także gromadzeniem w aktach sprawy dowodów wskazanych lub dostarczonych przez strony, jeżeli mają one znaczenie dla sprawy - tak WSA we Wrocławiu w wyroku z 15 lutego 2012 r., sygn. akt IV SA/Wr 711/11, LEX nr 1139681. Ponadto „z zasady wyrażonej w art. 7 i art. 77 § 1 k.p.a. wynika, że organ ma obowiązek rozpatrzyć wszystkie dowody zgromadzone lub odzwierciedlone w aktach sprawy oraz powinien je rozpatrzyć w ich wzajemnej łączności. Organ nie może pominąć jakiegokolwiek dowodu przeprowadzonego ani też uwzględnić dowodu, którego nie ma w aktach sprawy. (wyrok NSA z dnia 23 lutego 2012 r., sygn. akt II GSK 118/12, LEX nr 1125454). Jednocześnie Organ dokonuje oceny dowodów zgodnie z zasadą swobodnej oceny dowodów (art. 80 k.p.a.)

W odpowiedzi na wezwanie z dnia 9 grudnia 2022r. spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. nadesłała pismem z dnia 19 grudnia 2022 r. wyjaśnienia w zakresie informacji programowych. Organ koncesyjny przyjął wyjaśnienia Spółki uznając, że nie zmieniają one pierwotnych założeń programowych przyjętych we wniosku, a także słusznie ocenił, iż złożone w postępowaniu deklaracje nie naruszają art. 4 pkt. 13 ustawy o radiofonii i telewizji oraz pkt. I Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT w zakresie możliwości uzyskania koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego o charakterze wyspecjalizowanym.

Podsumowując należy stwierdzić, że w przedmiotowej sprawie organ koncesyjny wywiązał się prawidłowo z wyżej opisanych obowiązków, związanych z realizacją zasady prawdy obiektywnej oraz przeprowadzeniem postępowania dowodowego.

Jak wskazuje § 17 ust. 1 pkt 2 w zw. z § 1 pkt 1 lit. a tiret pierwsze rozporządzenia KRRiT wnioski w postępowaniu o udzielanie koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego drogą rozsiewczą naziemną w sposób analogowy pozostawia się bez rozpoznania w przypadku niezgodności wniosku z warunkami określonymi w ogłoszeniu w zakresie przedmiotu postępowania, określenia charakteru programu lub warunków technicznych. Zgodnie natomiast z § 18 ust. 2 i 3 rozporządzenia KRRiT zmiany wniosku, w części dotyczącej informacji programowych, dokonane po terminie składania wniosków, nie będą uwzględniane, jeżeli w postępowaniu rozpatrywane są wnioski złożone przez więcej niż jednego wnioskodawcę. Za zmianę uważa się również uzupełnienie wniosku polegające na złożeniu dokumentów lub dostarczeniu informacji brakujących po upływie terminu składania wniosków, o którym mowa w art. 34 ust. 1a pkt 6 ustawy o radiofonii i telewizji.

Odnosząc się do zarzutów Skarżącej naruszenia § 17 ust 1 pkt 2 oraz § 18 ust 2 i 3 rozporządzenia KRRiT stwierdzić należy brak podstaw do pozostawienia wniosku bez rozpoznania na podstawie § 17 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia. Wniosek spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. Nr DR.4110.63.2022 został złożony zgodnie z warunkami określonymi w Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT w zakresie przedmiotu postępowania, określenia charakteru programu oraz warunków technicznych rozpowszechniania programu. Podobnie wyjaśnienia nadesłane przez spółkę Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. pismem z dnia 19 grudnia 2022 r., zdaniem KRRiT nie stanowią zmiany wniosku w części dotyczącej informacji programowych, lecz jedynie jego doprecyzowanie, wobec czego brak podstaw do zastosowania § 18 ust 2 i 3 ww. rozporządzenia KRRiT.

Na etapie rozpatrywania wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy jeszcze raz dokonano porównania wszystkich wniosków złożonych w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie koncesji (tzn. wniosków spółek: Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie (Nr DR.4110.51.2022), MWE Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie (Nr DR.4110.60.2022) i Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie (Nr DR.4110.63.2022) z punktu widzenia kryterium ilościowego (tzn. pod względem ilości rodzajów audycji realizujących wyspecjalizowany charakter programu, ilości warstwy słownej, rodzajów audycji realizujących tematykę lokalną, udziału audycji poświęconych tematyce lokalnej, w tym lokalnej informacji i publicystyki). Wynik porównania w całości potwierdził uprzednio dokonane analizy programowe oraz wnioski zebrane w pierwszej instancji, znajdujące odzwierciedlenie w treści uzasadnienia zaskarżonej decyzji. Wniosek spółki MWE Radio Sp. z o.o. zawierał najmniej atrakcyjną ofertę programową dla odbiorców w świetle kryteriów ilościowych, co zostało już szczegółowo opisane w pkt. 1-13 na str. 17-19 zaskarżonej decyzji. W związku z powyższym ponownie spośród złożonych ofert wyróżniono dwie propozycje programu radiowego w Łęborku, złożone przez spółki: Radia ESKA S.A. i Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. Oferty programowe ww. podmiotów wyróżniły się pod względem sposobu

realizacji tematyki lokalnej oraz ich wyspecjalizowanego charakteru. Obaj wnioskodawcy zaplanowali program wyspecjalizowany muzyczny z tematyką lokalną dotyczącą Lęborka i okolic, realizujący specjalizację na poziomie nie mniej niż 70% w miesięcznym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00. Ponownie rozpatrując kwestię atrakcyjności przedstawionych ofert stwierdzono, że obaj Wnioskodawcy zaproponowali porównywalne formaty muzyczne (Radio ESKA S.A. - polska i zagraniczna współczesna muzyka rozrywkowa; Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. - polska i zagraniczna muzyka rozrywkowa z lat 80-tych, 90-tych i współczesnych). Ponadto oferta Radia ESKA S.A. cechowała się zarówno większą ilością zaplanowanych rodzajów audycji słownych realizujących specjalizację (Radio ESKA S.A. - 4 rodzaje audycji słownych realizujących specjalizację, tj. informacja, publicystyka, rozrywka i edukacja; Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. - 3 rodzaje audycji słownych realizujących specjalizację, tj. informacja, rozrywka, inne rodzaje audycji) jak i większym udziałem procentowym audycji słownych realizujących specjalizację (Radio ESKA S.A. - 6%, Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. - 3%). Natomiast porównując ww. oferty pod względem realizacji tematyki lokalnej dotyczącej Lęborka i okolic, stwierdzić należy, że są one porównywalne, zarówno jeśli chodzi o ilość zaplanowanych rodzajów audycji (Radio ESKA S.A. - 6 rodzajów audycji poświęconych tematyce lokalnej, tj. informacja, publicystyka, sport, poradnictwo, edukacja, audycje dla dzieci i młodzieży); Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. - 5 rodzajów audycji w tym 4 rodzaje audycji słownych poświęconych tematyce lokalnej, tj. informacja, publicystyka, rozrywka, edukacja) oraz 1 rodzaj audycji muzycznych - lokalna muzyka rozrywkowa, jak i zbliżony jest procentowy udział tematyki lokalnej w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 (Radio ESKA S.A. - 6%, Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. - 5,7%). Jednocześnie ponownie należy stwierdzić, że oferta spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. dwukrotnie przewyższa ofertę Radia ESKA S.A. pod względem planowanych audycji premierowych w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00, planując audycje powtórkowych - 5%, zaś Radio ESKA S.A. 10%.

Dokonując oceny wniosków pod kątem powyższego kryterium Organ opiera się na informacjach programowych zawartych w formularzu „Informacje programowe”, stanowiącym obligatoryjny formularz składany przez wszystkie strony postępowania o udzielenie koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego drogą rozsiewczą naziemną w sposób analogowy (§5 w zw. z §4 pkt 2 rozporządzenia KRRiT). Jednocześnie, jak wynika z pkt. II Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT, elementem decyzji koncesyjnej w zakresie określenia warunków programowych jest odesłanie do zadeklarowanych przez wnioskodawcę we wniosku o udzielenie koncesji informacji programowych i związanych z tym załączników, do których przestrzegania po uzyskaniu decyzji w sprawie udzielenia koncesji wnioskodawca się zobowiąże, przy czym rażące odstępstwo od zadeklarowanych warunków programowych po udzieleniu koncesji będzie stanowić przesłankę cofnięcia koncesji

w trybie art. 38 ust. 1 pkt 2 ustawy o radiofonii i telewizji. Ponadto pkt. III Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT wskazuje, że w postępowaniu stosuje się formularze wniosków, które można uzyskać w siedzibie KRRiT, a także na stronie internetowej. W ten sposób każdy z punktów formularza „Informacje programowe”, jak i treść załącznika „Założenia projektowanego programowe - rodzaje audycji, zakres tematyczny oraz formy realizacji” stanowią wyróżniki, które podlegają analizie i porównaniu w postępowaniu o udzielenie koncesji i mogą być wzięte pod uwagę przy rozstrzyganiu sprawy. W formularzu „Informacje programowe” pkt C.3 odnosi się do przewidywanego procentowego udziału powtórek audycji słownych w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00.

Dbając o dobro odbiorcy programu, założonym celem punktu formularza w którym wnioskodawcy deklarują przewidywany procentowy udział powtórek audycji słownych jest stwierdzenie na ile planowany program będzie dostarczał audycji premierowych, a na ile powtórkowych w tygodniowym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00. Należy stwierdzić, że spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. planuje dwukrotnie mniej audycji powtórkowych /5% przy udziale słowa nie mniej niż 12,4%/ niż Radio ESKA S.A. /10% przy udziale słowa nie mniej niż 14%/. Łączenie powyższej informacji z planowaną warstwą słowną wskazuje, że Radio ESKA S.A. będzie mogło nadawać 1 godzinę 40 minut audycji powtórkowych, a Twoja Telewizja Morska 45 minut. Powyższe wyliczenie oznacza także, że program spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. przy niższym progu ww. audycji ma szansę być programem bardziej premierowym, a Radio ESKA S.A. pomimo większej zawartości audycji słownych /jedynie o 1,6 punktu procentowego/ obniża jakość programu poprzez zaplanowanie wyższego udziału audycji powtórkowych.

W związku z powyższym należy uznać, że Wnioskodawcy przedstawili zbliżone oferty pod względem planowanego formatu muzycznego, który ma za zadanie realizować wyspecjalizowany - muzyczny charakter programu oraz pod względem audycji realizujących lokalny charakter programu. Oferta spółki Radia ESKA S.A. przewyższyła ofertę spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. pod względem większej ilości zaplanowanych rodzajów audycji słownych realizujących specjalizację i większym udziałem audycji słownych realizujących specjalizację. Natomiast oferta spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. dwukrotnie przewyższa ofertę Radia ESKA S.A. pod względem planowanych audycji premierowych.

Należy zauważyć, że przy ocenie projektów KRRiT bierze pod uwagę nie tylko ilość rodzajów audycji, procentowy udział audycji słownych, audycji realizujących specjalizację czy też audycji realizujących tematykę lokalną w programie, ale również: uwzględnia istniejącą już ofertę programową na danym terenie, planowanego adresata, realizację zapisów ustawowych (art. 36 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji), tj. stopień zgodności zamierzonej działalności programowej z zadaniami określonymi w art. 1 ust 1 ww. ustawy. Dlatego też porównano także powyższe oferty pod względem jakościowym - opierając się na informacjach

zawartych w załączniku „Założenia projektowanego programu”. Radio ESKA S.A. zaproponowała program oparty na formacie realizowanym dla stacji lokalnych także w innych regionach kraju, dostosowując go do potrzeb Lęborka i okolic. Natomiast spółka Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. w swoim wniosku powołała się na doświadczenie wynikające z realizacji programu „Norda FM” /koncesja Nr 605/2015-R/ w Wejherowie (obecnie także w Redzie), które pozwoli Spółce w lepszy sposób dotrzeć do słuchacza lokalnego (mieszkańca powiatu bytowskiego, lęborskiego i słupskiego oraz osób sezonowo odwiedzających region). Wnioskodawca planując adresata programu uwzględnił charakter terenu objętego zasięgiem nadawania i skierował go m.in. do osób związanych z rolnictwem. Wnioskodawca podkreślił też, że będzie produkował audycje odnoszące się „do codzienności lokalnej społeczności”. Zadeklarował ponadto nadawanie audycji w języku kaszubskim, kładących nacisk na informacje związane z kaszubszczyzną i lokalnymi tradycjami, a także produkcję audycji o tematyce kulturalnej w wydaniu lokalnym, we współpracy z ośrodkami kultury jak Młodzieżowy Dom Kultury w Lęborku, Lęborskie Centrum Kultury, czy Słupski Ośrodek Kultury. Ponadto Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. zadeklarowała, że wśród audycji rozrywkowych realizujących zarówno muzyczną specjalizację, jak i lokalny charakter programu, znajdzie się audycja o tematyce kaszubskiej pt. „Norda Szrum”, swoją nazwą nawiązująca do starego, mało dziś używanego słowa, które oznacza prywatkę i taki charakter ma mieć ta audycja. Prócz muzyki rozrywkowej, w czterogodzinnej audycji zaplanowano miejsce na pozdrowienia słuchaczy, dowcipy, kawały i spotkania z lokalnymi kabaretami. W ten sposób słuchacz ma szansę zdobyć dużą porcję wiedzy o języku i tradycji kaszubskiej. O otwartości Wnioskodawcy na propozycje programowe wynikające z zapotrzebowania odbiorcy świadczy zaplanowanie procentowego udziału innych rodzajów audycji.

W ocenie KRRiT, pomimo wyróżnienia w toku postępowania dwóch ofert programowych, projekt spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. uzyskał przewagę pod względem jakościowym, ponieważ w większym stopniu będzie sprzyjał realizacji tematyki lokalnej w programie, co pozwoliło KRRiT zakończyć postępowanie zapoczątkowane Ogłoszeniem Przewodniczącego KRRiT poprzez przyznanie koncesji. KRRiT uznała, iż należy wybrać podmiot, którego oferta programowa uzupełni istniejącą na danym terenie ofertę programową.

W Ogłoszeniu Przewodniczącego KRRiT wskazano, iż jako okoliczność mająca pozytywny wpływ na realizację tematyki lokalnej w programie może zostać oceniona deklaracja wnioskodawcy oznaczania programu w sposób różniący się od oznaczeń programów innych nadawców. Porównując zaproponowane przez spółki Radio ESKA S.A. oraz Twoją Telewizję Morską Sp. z o.o. nazwy programów, należy stwierdzić, iż oba podmioty użyły jako wyróżnik nazwę miejscowości Lębork. Różnica pomiędzy zaproponowanymi identyfikatorami polega jednak na tym, że w przypadku programu „ESKA Lębork” nazwa odwołuje się do sieci stacji

lokalnych nadających program w całej Polsce, a nazwa programu „Norda FM Lębork” odnosi się do programu skoncentrowanego na tematyce regionalnej w województwie pomorskim. Powiązanie nazwy z programem skoncentrowanym na tematyce regionalnej w województwie pomorskim nie stanowiło warunku uzyskania koncesji, jak słusznie podniosła Skarżąca, ale zostało uznane jako okoliczność, która będzie miała bardziej pozytywny wpływ na realizację lokalnego programu.

Biorąc pod uwagę zbliżony format muzyczny realizujący wyspecjalizowany charakter programu zaplanowany przez Wnioskodawców oraz stopień ilościowy jak i jakościowy realizacji lokalnego charakteru programu, KRRiT uznała ponownie, że oferta spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. jest mocniej zakorzeniona w kulturze regionu pomorskiego, którego częścią jest Lębork i okolice.

W tym miejscu należy ponownie wskazać, że zgodnie z art. 6 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji, KRRiT stoi na straży wolności słowa w radiu i telewizji, samodzielności dostawców usług medialnych oraz dostawców platform udostępniania wideo, interesów odbiorców usług i użytkowników oraz zapewnia otwarty i pluralistyczny charakter radiofonii i telewizji, co wyraża się m.in. poprzez podejmowanie, w zakresie przewidzianym ustawą, rozstrzygnięć w sprawach koncesji na rozpowszechnianie programów (art. 6 ust. 2 pkt 3 ustawy). Z uwagi na powyższe KRRiT, poprzez postępowania koncesyjne, prowadzi określoną politykę medialną, w tym zwłaszcza dotyczącą kształtowania lokalnych rynków radiowych, co znalazło także potwierdzenie w przedmiotowym postępowaniu koncesyjnym poprzez wybór oferty programowej spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. Jak wskazał WSA w Warszawie w wyroku z dnia 7 września 2010 r., (sygn. akt VI SA/Wa 2223/09, LEX nr 759707) „Stosownie do art. 5, art. 6 ust. 1 i ust. 2 pkt 3 powołanej ustawy Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji działająca w postępowaniu administracyjnym przez Przewodniczącego jest organem właściwym w sprawach radiofonii i telewizji uprawnionym do kształtowania polityki na rynku audiowizualnym zaś w postępowaniu w sprawie udzielenia koncesji do podejmowania decyzji w ramach uznania administracyjnego i do KRRiT należy kształtowanie polityki na rynku radia i telewizji w zakresie jego kształtu i struktury i podejmowanie uchwał, którymi w postępowaniu koncesyjnym Przewodniczący KRRiT jest związany. Zatem do wyłącznej właściwości Rady należy ocena spełnienia kryterium lokalności i kształtowania polityki na danym rynku objętym treścią ogłoszenia.”

Ocena wniosków złożonych w związku z Ogłoszeniem Przewodniczącego KRRiT oraz przeprowadzona analiza interesu odbiorców programu radiowego została dokonana zgodnie z uznaniem administracyjnym.

Jak wskazał WSA w Warszawie w wyroku z dnia 19 maja 2009 r. (sygn. akt VI SA/Wa 2253/08, LEX nr 1062162) decyzja w przedmiocie udzielenia koncesji „ma charakter uznania administracyjnego. Chociaż bowiem art. 36 ust. 1

powołanej ustawy wskazuje poszczególne elementy oceny wniosku koncesyjnego to jednak to wyliczenie nie ma charakteru enumeratywnego ("w szczególności"), a sposób ich określenia wskazuje na ten luz decyzyjny w dokonywaniu tej oceny. Przepisy powołanej ustawy upoważniają do kształtowania polityki na rynku audiowizualnym z uwzględnieniem jednak samodzielności nadawców i interesów odbiorców i zapewnieniem otwartego i pluralistycznego charakteru radiofonii i telewizji i podejmowane w postępowaniu koncesyjnym rozstrzygnięcie winno odpowiadać celom i zasadom określonym w powyższej regulacji”.

Organy administracji uprawnione są do własnej oceny interesu społecznego. Każdorazowo o treści podejmowanego rozstrzygnięcia decydują okoliczności konkretnego przypadku, konkretnej sprawy administracyjnej.

KRRiT przy ocenie wyróżnionych projektów wzięła pod uwagę interes odbiorców w otrzymaniu atrakcyjnej oferty radiowej realizowanej przez podmiot posiadający doświadczenie w tworzeniu lokalnego programu radiowego w regionie (art. 6 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji), tym samym w wypełnianiu zadań, o których mowa w art. 1 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji, m.in. dostarczania informacji oraz rozrywki, udostępniania dóbr kultury i sztuki. KRRiT uważa, że zlokalizowanie blisko siebie programów radiowych w województwie pomorskim – w Wejherowie, Redzie i Lęborku będzie stanowiło atrakcyjne rozwiązanie dla słuchaczy, korzystnie wpływające na sposób realizacji tematyki lokalnej w wyróżnionym programie.

Program zaproponowany przez spółkę Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie będzie, w ocenie KRRiT, w największym stopniu realizował wymogi zawarte w treści Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT oraz kryteria ustawowe określone w art. 36 i art. 1 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji.

W tym miejscu należy podkreślić, że we wniosku z dnia 25 października 2023 r. spółka Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie nie wskazała nowych okoliczności w sprawie. Wszelkie podniesione kwestie były już brane pod uwagę przez KRRiT przy rozstrzyganiu przedmiotowego postępowania.

W związku z powyższym po ponownym szczegółowym rozpatrzeniu całości sprawy KRRiT postanowiła podtrzymać swoje dotychczasowe stanowisko zawarte w uzasadnieniu zaskarżonej decyzji.

Zgodnie z art. 138 § 1 k.p.a. organ odwoławczy wydaje decyzję, w której: 1) utrzymuje w mocy zaskarżoną decyzję albo 2) uchyla zaskarżoną decyzję w całości albo w części i w tym zakresie orzeka co do istoty sprawy albo uchylając tę decyzję - umarza postępowanie pierwszej instancji w całości albo w części, albo 3) umarza postępowanie odwoławcze.

W dniu 6 marca 2024 r. KRRiT podjęła uchwałę Nr 65/2024, w której upoważniła Przewodniczącego KRRiT do utrzymania w mocy decyzji Nr 847/2023-R z dnia 6 października 2023 r. w sprawie udzielenia spółce Twoja Telewizja Morska

Sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „Norda FM Lębork” ze stacji nadawczej w Lęborku (98,0 MHz) w województwie pomorskim oraz odmowy udzielenia koncesji spółkom: Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie i MWE Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie.

Wobec tego należało postanowić jak na wstępie.

Niniejsza decyzja jest ostateczna.

Na podstawie 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 2023 r. poz. 1634 i 1705) stronom przysługuje prawo do złożenia skargi 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.

Przewodniczący KRRiT

Maciej Świrski

/dokument podpisany elektronicznie/

Otrzymują:

1. Radca Prawny Tomasz Barzowski – Kancelaria Radcy Prawnego Tomasza Barzowskiego, ul. Jana III Sobieskiego 227, 84-200 Wejherowo – pełnomocnik spółki Twoja Telewizja Morska Sp. z o.o.;
2. Radca Prawny Anna Ptak – pełnomocnik spółki Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie (04-109), ul. Jubilerska 10;
3. MWE Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie (71-314), ul. Romualda Traugutta 147;
4. Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej;
5. aa.