



PRZEWODNICZĄCY
Krajowej Rady Radiofonii
i Telewizji

DR.414.68.15.2019

Warszawa, dnia 18 lutego 2021 r.

Telewizja Puls Sp. z o.o.
ul. Chelmska 21 bud. 22
00-724 Warszawa

D E C Y Z J A Nr DR - 056/2021

Na podstawie art. 33 ust. 2 oraz art. 37 ust. 1-3 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2020 r. poz. 805) w zw. z art. 104, art. 107 i art. 155 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2020 r. poz. 256 ze zm.), zwanej dalej k.p.a., po rozpatrzeniu wniosku z dnia 29 lipca 2019 r. (sygn. DR. 414.68.2019), uzupełnionego pismami z dnia 3 lipca, 21 października i 24 listopada 2020 r. spółki **Telewizja Puls Sp. z o.o.** z siedzibą w Warszawie oraz w wykonaniu uchwały Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji Nr 362/2020 z dnia 17 grudnia 2020 r.

postanawia się

odmówić dokonania zmiany pkt. I ppkt 4 w koncesji na kolejny okres **Nr 390/K/2020-T** z dnia 8 czerwca 2020 r., udzielonej spółce **Telewizja Puls Sp. z o.o.** z siedzibą w Warszawie na rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „**PULS 2**”, polegającej na zmianie procentowych udziałów poszczególnych rodzajów audycji w programie oraz uchyleniu obowiązku ich realizacji w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 (z wyłączeniem audycji dla dzieci i młodzieży).

U Z A S A D N I E N I E

Spółka Telewizja Puls Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie uzyskała w dniu 8 czerwca 2020 r. koncesję na kolejny okres Nr 390/K/2020-T, na rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „**PULS 2**”.

Ww. koncesja została udzielona na podstawie art. 35a ustawy o radiofonii i telewizji w związku z wygaśnięciem w dniu 18 lipca 2020 r. koncesji Nr 441/2010-T. Koncesja udzielana w tym trybie posiada tożsame warunki programowe jak koncesja wygasająca. Jeszcze przed upływem terminu wygaśnięcia koncesji Nr 441/2010-T, spółka Telewizja Puls Sp. z o.o. w piśmie z dnia 29 lipca 2019 r. wniosła o jej zmianę, na podstawie art. 155 k.p.a., polegającą na uchyleniu obowiązku realizacji udziału procentowego planowanych rodzajów audycji w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00.

Wniosek został podpisany zgodnie z zasadami reprezentacji Spółki.

Zdaniem Wnioskodawcy „uzasadnieniem dla wprowadzenia przedmiotowej zmiany jest fakt, że program telewizyjny PULS 2 („Program”) jest emitowany 24 godziny na dobę, 7 dni w tygodniu, zaś obowiązek zagwarantowania udziału poszczególnych gatunków audycji telewizyjnych dotyczy jedynie pewnego wycinka czasu nadawania Programu”. Wnioskodawca uważa, że zasadne jest rozszerzenie czasu realizacji ww. obowiązku na cały czas nadawania programu, co jest standardowym rozwiązaniem w odniesieniu do programów telewizyjnych o charakterze uniwersalnym.

Wnioskodawca wskazał, że w pierwszych latach obowiązywania koncesji największy segment w ramach programu stanowiły audycje przeznaczone dla dzieci i młodzieży, która to grupa w większości korzysta z oferty telewizyjnej maksymalnie do godz. 22.00. Obecnie program i jego układ ramowy posiada bardziej zróżnicowany, uniwersalny charakter. „Większy udział procentowy w tygodniowym czasie nadawania mają aktualnie audycje przeznaczone dla szerokiej grupy odbiorców, głównie widowni dorosłej, a stąd wynika potrzeba emitowania ich w czasie dogodnym dla tej grupy odbiorców, tj. także przed godz. 6.00 i po godz. 23.00.”

Wnioskodawca podkreślił, że obecnie dysponuje znacznie większą i bardziej urozmaiconą biblioteką programową. Ponadto w związku z funkcjonowaniem na konkurencyjnym rynku potrzebuje on instrumentów pozwalających mu racjonalnie oraz efektywnie wykorzystywać pozycje z biblioteki.

W związku z powyższym Wnioskodawca zamierza umożliwić odbiorcom dostęp do szerokiego spektrum audycji, zachowując przy tym ograniczenia wiekowe wynikające z obowiązujących w tym zakresie przepisów prawa.

Jak twierdzi Wnioskodawca analizy wyników oglądalności pokazują, że niektóre audycje telewizyjne, nawet mimo braku ograniczeń wiekowych, bardziej odpowiadają widzom oglądającym telewizję w porze nocnej. Uważa, że wyłączenie pory przed godz. 6.00 oraz pory nocnej z mechanizmu wymogów procentowych odnoszących się do poszczególnych gatunków audycji działa na jego niekorzyść i jest nieadekwatne do jego oferty programowej.

Wnioskodawca wskazał, że zmiana jest przede wszystkim uzasadniona zamiarem kontynuowania działań Spółki mających na celu rozbudowywanie i uatrakcyjnianie oferty programowej, a tym samym zaspokojenia potrzeb widzów w tym zakresie (interes społeczny).

Zdaniem Wnioskodawcy wnioski o zmianę koncesji spełniają przesłanki określone w art. 155 k.p.a., przepisy nie sprzeciwiają się wnioskowanej zmianie, a za zmianą przemawia interes społeczny, a także interes strony. Przez interes ten Wnioskodawca rozumie wolę kontynuowania działalności telewizyjnej w celu zapewnienia widzom bogatszej oferty programowej, zgodnej z oczekiwaniami społecznymi.

W piśmie z dnia 3 lipca 2020 r. Wnioskodawca uwzględniając zbliżający się termin wygaśnięcia koncesji oświadczył, iż podtrzymuje przedmiotowy wniosek w stosunku do koncesji na kolejny okres Nr 390/K/2020-T.

Następnie w piśmie z dnia 21 października 2020 r. Wnioskodawca podkreślił zamiar i dążenie do utrzymania uniwersalnego charakteru programu. Jednocześnie rozszerzył dotychczasowy wniosek o zmianę procentowego udziału poszczególnych gatunków audycji w tygodniowym czasie nadawania programów, w następującym zakresie:

- film fabularny - zwiększenie z 10% do 11%,
- filmy dokumentalne - bez zmian (1,5%),
- audycje rozrywkowe - zmniejszenie z 7% do 5%,
- audycje edukacyjne - zachowanie dotychczasowego udziału procentowego (1,5%),
- audycje dla dzieci i młodzieży - zwiększenie z 11% do 12%.

Wnioskodawca wskazał, iż zapewnia widzom atrakcyjną i urozmaiconą ofertę telewizyjną przez 24 godziny na dobę, 7 dni w tygodniu. Powołując się na zmiany zachodzące na rynku telewizyjnym oraz postępujące zmiany w sposobie konsumpcji mediów wyraził zamiar posiadania większej elastyczności przy tworzeniu oraz dopasowywaniu oferty programowej do oczekiwań widzów programu. „W tych coraz trudniejszych i coraz dynamiczniej zmieniających się warunkach „walki” o widza bardzo istotna wydaje się kwestia zapewnienia nadawcom programów telewizyjnych o charakterze uniwersalnym większej swobody w kształtowaniu gatunkowym programu telewizyjnego oraz możliwości reagowania zarówno na wyniki jego oglądalności, jak również na ofertę programową innych nadawców telewizyjnych czy dostawców audiowizualnych usług medialnych na żądanie”.

Zdaniem Wnioskodawcy argumentem przemawiającym za większą swobodą w ww. zakresie są również nieprzewidywalne zdarzenia, jak przykładowo panująca aktualnie pandemia związana z Covid-19, co stanowi wyzwanie dla nadawcy telewizyjnego w zakresie zbudowania na potrzeby widzów odpowiedniej oferty

programowej spełniającej ich oczekiwania w radykalnie zmienionych warunkach funkcjonowania. „Części kontentu, np. audycji rozrywkowych (koncerty, występy kabaretowe) nie uda się wyprodukować zważywszy na sytuację pandemiczną i związany z tym zakaz organizowania imprez masowych, stąd wnioskowana zmiana o zmniejszenie zakresu emisji audycji rozrywkowych.”

Wnioskodawca deklaruje zwiększenie zakresu emisji filmów fabularnych oraz audycji dla dzieci i młodzieży. Zamiarem Spółki jest podkreślenie wyborem tych gatunków rodzinnego charakteru programu i oferowanie w nim jak najwięcej bezpiecznych audycji dla rodzin z dziećmi. Ponadto Wnioskodawca zamierza rozwijać produkcję lokalnych seriali w celu zapewnienia oferty programowej będącej jak najbliżej polskiego widza.

Koncesjonariusz podkreślił, że program „PULS 2” nadal nie jest oferowany klientom platformy Cyfrowy Polsat, co znacząco zmniejsza jego zasięgi i tym samym możliwości dotarcia do widzów, a w efekcie przekłada się to na zmniejszenie konkurencyjności programu w zestawieniu z innymi programami telewizyjnymi o charakterze uniwersalnym.

Pismem z dnia 24 listopada 2020 r. Wnioskodawca wyjaśnił, że wyeliminowanie ram czasowych rozliczania gatunkowego udziału poszczególnych rodzajów audycji objętych koncesją nie ma na celu zmniejszenia zakresu emisji audycji dla dzieci i młodzieży w porze dziennej. Wnioskodawca zagwarantował, że czas nadawania audycji dla dzieci i młodzieży zostanie zachowany, tzn. będą one emitowane w ramach programu w godz. 6.00-23.00.

Dokonując analizy wniosku z dnia 29 lipca 2019 r., uzupełnionego pismami z dnia 3 lipca, 21 października i 24 listopada 2020 r. spółki Telewizja Puls Sp. z o.o. należało stwierdzić, co następuje:

1. Zgodnie z zapisami obowiązującej koncesji na kolejny okres Nr 390/K/2020-T z dnia 8 czerwca 2020 r. (także wygasłej koncesji Nr 441/2010-T) Wnioskodawca jest uprawniony do rozpowszechnia drogą satelitarną oraz rozsiewczą naziemną w sposób cyfrowy w sygnale multipleksu drugiego programu telewizyjnego pod nazwą „PULS 2”. Program ma charakter uniwersalny tzn. powinien zawierać różne gatunki i formy telewizyjne oraz różnorodną problematykę. Powinien być rozpowszechniany codziennie, przez nie mniej niż 12 godzin na dobę. W pkt. I ppkt 4 koncesji wskazano, że będzie tworzony zgodnie z założeniami przedstawionymi we wniosku Nr 048/2010 z dnia 17 maja 2010 r. oraz we wniosku o zmianę koncesji z dnia 13 czerwca 2014 r., uzupełnionym pismem z dnia 22 stycznia 2015 r., a także we wniosku z dnia 12 czerwca 2017 r., zmodyfikowanym pismem z dnia 18 września 2017 r. (formularz programowy do wniosku stanowi załącznik do koncesji) oraz na podstawie dotychczas wykonywanej koncesji Nr 441/2010-T z dnia 19 lipca 2010 r., zmienionej decyzją Przewodniczącego KRRiT Nr DK-265/2010-1/441 z dnia 2 grudnia 2010 r.

W toku obowiązywania koncesji Nr 441/2010-T spółka Telewizja Puls Sp. z o.o. wnioskując o dokonanie zmian programowych (wniosek z dnia 13 czerwca 2014 r., uzupełnionym pismem z dnia 22 stycznia 2015 r., a także wniosek z dnia 12 czerwca 2017 r., zmodyfikowany pismem z dnia 18 września 2017 r.) składała w formie załącznika do wniosku formularz „Informacje Programowe”, przewidujący w pkt. D.4 ramy czasowe realizacji udziału procentowego planowanych rodzajów audycji w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00. Pkt. D.4 formularza ma następujące brzmienie: Planowane rodzaje audycji i ich minimalny udział procentowy w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00. Formularz stanowi załącznik do rozporządzenia (wzór Nr 2). Został on wprowadzony rozporządzeniem KRRiT z dnia 14 grudnia 2012 r. zmieniającym rozporządzenie 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. poz. 1443) i obowiązuje zarówno nadawców radiowych jak i telewizyjnych składających wnioski o udzielenie bądź rozszerzenie koncesji po 20 grudnia 2012 r. Powyższe rozporządzenia zostały wydane na podstawie delegacji ustawowej, zawartej w art. 37 ust. 4 ustawy o radiofonii i telewizji, z której wynika że KRRiT, po zasięgnięciu opinii Prezesa UKE, określi, w drodze rozporządzenia, dane, które powinien zawierać wniosek, oraz szczegółowy tryb postępowania w sprawach udzielania i cofania koncesji (art. 37 ust. 4). W praktyce organu daje się zauważyć, że nadawcy ubiegający się o dokonanie zmian programowych w koncesji w trybie art. 155 k.p.a., składają wraz z wnioskiem ww. formularz, co następnie znajduje odzwierciedlenie w zapisach koncesji. W związku z powyższym obowiązki w zakresie realizacji udziału procentowego planowanych rodzajów audycji w określonych ramach czasowych mogą się w różnić od obowiązków tych nadawców telewizyjnych, którzy wcześniej uzyskali koncesję i w toku jej obowiązywania nie wnosili o dokonanie zmian programowych.

W tym miejscu należy dodać, że NSA w wyroku z dnia 18 lipca 2006 r. (sygn. akt II GSK 34/06) stwierdził, iż „deklarowane przez wnioskodawcę zamierzenia co do programu i udziału poszczególnych rodzajów audycji odgrywają istotną rolę w procesie koncesyjnym. [...] Informacje programowe dołączane do wniosku koncesyjnego są, wraz z innymi składnikami wniosku i załączników do niego, istotnym czynnikiem brany pod uwagę przy rozstrzygnięciu przez organ koncesyjny o tym, czy dany podmiot spełnia wymagania do otrzymania koncesji, a w razie ubiegania się o koncesję więcej niż jednego wnioskodawcy - o tym, komu koncesję przyznać. Konkluzję taką można wyprowadzić z art. 36 ust. 1 pkt 1, 3, 4 w związku z art. 1 ust. 1 oraz z art. 15 ust. 1 i 3 urt. Nie można przyjąć, że rola deklaracji wnioskodawcy dotyczących struktury programu i jego poszczególnych rodzajów kończy się wraz z przyznaniem koncesji. Zdaniem Naczelnego Sądu Administracyjnego dopuszczalne jest zamieszczenie w decyzji koncesyjnej odesłania do informacji programowych,

dołączanych do wniosku o przyznanie koncesji i przewidywanej struktury poszczególnych rodzajów programów, będącej elementem tychże informacji programowych. W ten sposób informacje programowe zaproponowane przez koncesjonariusza będą mogły stać się składnikiem decyzji koncesyjnej. [...] Koncesjonariusz ma obowiązek ich przestrzegania. [...] Treść, sposób sformułowania i szczegółowość informacji programowych zależą od wnioskodawcy w postępowaniu koncesyjnym. Biorąc pod uwagę charakter informacji programowych i czas, kiedy są one sporządzane, trudno byłoby przyjąć, że wiążą one w sposób absolutny i mechaniczny. Rażące odstępianie od zadeklarowanej przez koncesjonariusza struktury nadawanego programu, mogłoby jednak pociągnąć za sobą konsekwencje określone w art. 38 ust. 1 pk 2 urt.”

W powyższym kontekście należy przypomnieć, że spółka Telewizja Puls Sp. z o.o. była stroną postępowania prowadzonego na podstawie Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT z dnia 1 września 2010 r. (M.P. Nr 63, poz. 823), na podstawie którego wydana została decyzja Nr DK-265/2010-1/441 z dnia 2 grudnia 2010 r. w sprawie dokonania zmiany (rozszerzenia) koncesji Nr 441/2010-T, poprzez przyznanie prawa do rozpowszechniania programu telewizyjnego drogą rozsiewczą naziemną w sposób cyfrowy w sygnale multipleksu drugiego. Ww. Ogłoszenie stanowiło podstawę do składania wniosków, w trybie art. 155 k.p.a., o dokonanie zmiany czterech koncesji, polegającej na rozszerzeniu koncesji na rozpowszechnianie programu w sposób rozsiewczy satelitarny, o charakterze określonym w udzielonych koncesjach. Elementem decyzji koncesyjnej w zakresie określenia warunków programowych było odesłanie do zadeklarowanych przez Wnioskodawcę we wniosku o udzielenie koncesji informacji programowych i związanych z tym załączników, do których przestrzegania po uzyskaniu koncesji Wnioskodawca się zobowiązał. Jak wskazywało Ogłoszenie, rażące odstępianie od zadeklarowanych warunków programowych po rozszerzeniu koncesji będzie stanowić przesłankę cofnięcia koncesji w trybie art. 38 ust. 1 pkt 2 ustawy o radiofonii i telewizji.

W związku z Ogłoszeniem wnioski o dokonanie zmiany (rozszerzenie) koncesji złożyły cztery podmioty: Telewizja POLSAT S.A., Polskie Media S.A., TVN S.A. i Telewizja Puls Sp. z o.o. Ze względu na fakt, że liczba wniosków była równa wskazanej w Ogłoszeniu liczbie udzielanych koncesji, postępowania o zmianę koncesji polegającą na przyznaniu prawa do rozpowszechniania programu drogą rozsiewczą naziemną w sposób cyfrowy prowadzono odrębnie dla każdego wniosku. Telewizja Puls Sp. z o.o. zadeklarowała, że nie planuje zmiany układu ramowego programu w związku z rozszerzeniem koncesji o możliwość rozpowszechniania programu drogą rozsiewczą naziemną w sposób cyfrowy w standardzie DVB-T. Rozstrzygając na korzyść Koncesjonariusza postępowanie w przedmiocie rozpowszechniania programu, KRRiT dokonywała oceny przedstawionej oferty kierując się m.in. jej zawartością programową. Program miał być tworzony zgodnie z warunkami zadeklarowanymi we wniosku o udzielenie

koncesji, w części „Informacje Programowe” oraz w załącznikach, do których przestrzegania po uzyskaniu koncesji Wnioskodawca się zobowiązał.

Zgodnie z uzasadnieniem koncesji Nr 441/2010-T założenia projektowanego programu mają być realizowane poprzez następujące rodzaje audycji (udziały w odsetkach tygodniowego czasu nadawania programu w godz. 6.00-23.00): filmy fabularne – 18%; filmy dokumentalne – 2%; audycje rozrywkowe – 13%; audycje edukacyjno-poradnicze – 3%; audycje dla dzieci i młodzieży – 39%; autopromocja – 5%; płatne elementy programu – 20%. Łącznie deklaracje dotyczące zawartości planowanych rodzajów audycji w tygodniowym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00 powinny wynosić nie mniej niż 75% (bez reklam i autopromocji). Audycje powtórkowe mają zajmować 55% tygodniowego oraz rocznego czasu nadawania programu.

W trakcie obowiązywania koncesji, na wniosek Koncesjonariusza wydana została decyzja Przewodniczącego KRRiT Nr DR-064/2015-5/441 z dnia 9 kwietnia 2015 r. o zmianie pkt IV koncesji Nr 441/2010-T, który otrzymał brzmienie: „Program będzie tworzony zgodnie z warunkami zadeklarowanymi we wniosku o udzielenie koncesji, w części „Informacje Programowe” i w załącznikach, do których przestrzegania po uzyskaniu koncesji Wnioskodawca się zobowiązał oraz we wniosku o zmianę koncesji z dnia 13 czerwca 2014 r., uzupełnionym pismem z dnia 22 stycznia 2015 r., w części „Informacje Programowe”. W wyniku decyzji zmienił się sposób realizacji założeń programowych przez Koncesjonariusza, który wystąpił o zmniejszenie udziału w programie: audycji realizujących uniwersalny charakter programu w tygodniowym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00 (filmy fabularne z 18% na 12%, audycje rozrywkowe z 13% na 9%; audycje edukacyjno-poradnicze z 3% na 2% audycji edukacyjnych; audycje dla dzieci i młodzieży z 39% na 25%). Filmy dokumentalne miały stanowić bez zmian 2%. Łącznie deklaracje w sprawie zawartości planowanych rodzajów audycji dotyczyły 50% tygodniowego czasu nadawania w godz. 6.00-23.00.

Następnie, w związku z kolejnym wnioskiem Koncesjonariusza wydana została decyzja Przewodniczącego KRRiT Nr DR-3/2018-6/441 z dnia 11 stycznia 2018 r. o zmianie pkt IV w koncesji Nr 441/2010-T, który otrzymał brzmienie: „Program będzie tworzony zgodnie z warunkami zadeklarowanymi we wniosku o udzielenie koncesji, w części „Informacje Programowe” i w załącznikach, do których przestrzegania po uzyskaniu koncesji Wnioskodawca się zobowiązał oraz we wniosku o zmianę koncesji z dnia 13 czerwca 2014 r., uzupełnionym pismem z dnia 22 stycznia 2015 r., a także we wniosku z dnia 12 czerwca 2017 r., zmodyfikowanym pismem z dnia 18 września 2017 r., w części „Informacje Programowe”. W wyniku decyzji ponownie uległ zmianie sposób realizacji założeń programowych przez Koncesjonariusza. Telewizja Puls Sp. z o.o. i tym razem wnioskowała o zmniejszenie udziału następujących rodzajów audycji w tygodniowym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00 (nie mniej niż): film fabularny z 12% na 10%, dokument z 2% na 1,5%, audycje rozrywkowe z 9% na

7%, audycje edukacyjne z 2% na 1,5%, audycje dla dzieci i młodzieży z 25% na 11%. Łącznie deklaracje w sprawie zawartości planowanych rodzajów audycji dotyczyły 31% tygodniowego czasu nadawania w godz. 6.00-23.00 (zmniejszyły się o 19% w stosunku do obowiązującej koncesji i aż o 44% w stosunku do pierwotnych deklaracji).

Założenia programowe ustalone wymienioną powyżej decyzją Przewodniczącego KRRiT Nr DR-3/2018-6/441 (tj. minimalny udział w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00: filmów fabularnych - 10%, filmów dokumentalnych -1,5%, audycji rozrywkowych - 7%, audycji edukacyjnych 1,5% oraz audycji dla dzieci 11%) są obecnie wiążące dla Koncesjonariusza w związku z realizacją koncesji na kolejny okres Nr 390/K/2020-T z dnia 8 czerwca 2020 r. Znalazły swoje odzwierciedlenie w zapisie koncesji (pkt I ppkt 4) oraz w załączniku do niej, który stanowi formularz programowy do wniosku z dnia 12 czerwca 2017 r., zmodyfikowanego pismem z dnia 18 września 2017 r.

2. Według art. 155 k.p.a. decyzja ostateczna, na mocy której strona nabyła prawo, może być w każdym czasie za zgodą strony uchylona lub zmieniona przez organ administracji publicznej, który ją wydał, jeżeli przepisy szczególne nie sprzeciwiają się uchyleniu lub zmianie takiej decyzji i przemawia za tym interes społeczny lub słuszny interes strony; przepis art. 154 § 2 stosuje się odpowiednio.

Z wykładni gramatycznej przepisu art. 155 wynika, że organ administracji publicznej może uchylić lub zmienić decyzję ostateczną, jeżeli spełnione są łącznie następujące przesłanki: 1) strona wyraziła zgodę na zmianę lub uchylenie decyzji; 2) przepisy szczególne nie sprzeciwiają się zmianie lub uchyleniu takiej decyzji; 3) za uchyleniem lub zmianą decyzji przemawia interes społeczny lub słuszny interes strony (por. A. Wróbel Komentarz do art. 155 k.p.a., LEX/el., 2020).

KRRiT rozpoznając sprawę z wniosku strony w trybie art. 155 k.p.a., jako organ administracji publicznej powinna ją załatwić zgodnie ze słusznym interesem strony, jeżeli nie stoi on w sprzeczności z przepisami prawa i nie pozostaje w sprzeczności z interesem społecznym (por. wyrok WSA w Warszawie z dnia 20 kwietnia 2012 r. wydany w sprawie o sygn. akt: IV SA/Wa 2043/11). Nie jest dopuszczalna weryfikacja decyzji tylko w oparciu o jedną przyjętą w art. 155 k.p.a. przesłankę, a mianowicie, gdy przemawia za tym słuszny interes strony. Powołanie się przez organ administracji na interes społeczny wymaga wskazania, na czym polega interes społeczny w konkretnej sytuacji i dlaczego przemawia za lub przeciwko załatwieniu sprawy zgodnie z wnioskiem strony.

Decyzja wydana w trybie art. 155 k.p.a. ma charakter uznaniowy, zatem jej uchylenie lub zmiana pozostawiona jest uznaniu organu administracyjnego.

Organ administracji orzekający w trybie art. 155 k.p.a., przeprowadza kontrolę wydanej przez siebie decyzji ostatecznej pod kątem tego, czy za jej zmianą albo uchyleniem przemawia wspomniany wyżej interes społeczny lub słuszny interes strony. Przepis art. 155 k.p.a., może mieć zatem zastosowanie tylko do decyzji

uznaniowych, w których organ ma możliwość swobody decyzyjnej w orzekaniu, w ramach której może uwzględnić interes społeczny lub słuszny interes strony (por. wyrok WSA Olsztyn z dnia 24 października 2017 r. II SA/OI 709/17).

W tym miejscu należy wskazać, że pojęcia „interes społeczny” oraz „słuszny interes obywateli” nie zostały zdefiniowane w k.p.a. Są to pojęcia niedookreślone, co powoduje, że o ich zakresie decyduje organ orzekający w danej sprawie. Przepis art. 7 k.p.a. nie określa wzajemnej relacji dwóch wskazanych wartości ani nie przesądza, która z nich jest bardziej znacząca. W orzecznictwie NSA można wskazać na swoisty prymat interesu społecznego nad indywidualnym, stwierdzając, że granicą uwzględnienia w postępowaniu administracyjnym słusznego interesu strony, o którym mowa w art. 7 k.p.a. jest zaistnienie kolizji z interesem społecznym.

Organy administracji uprawnione są do własnej oceny interesu społecznego i słuszności interesu obywatela i każdorazowo o treści podejmowanego rozstrzygnięcia decydują okoliczności konkretnego przypadku, uznanie interesu za słuszny powinno wynikać z obiektywnej oceny sytuacji, a nie z własnego przekonania strony opartego na poczuciu krzywdy i nierówności (por. wyrok NSA z 20 maja 1998 r., I SA/Ka 1744/96, Legalis).

3 W związku ze złożeniem przedmiotowego wniosku nie budzi wątpliwości kwestia spełnienia przesłanki wyrażenia przez Stronę zgody na zmianę decyzji.

Jednocześnie brak jest przepisów szczególnych, które mogłyby sprzeciwiać się wnioskowanej zmianie,

Analizując wnioski w zakresie interesu strony należy wskazać, że zmiana może być korzystna dla Wnioskodawcy i przyczynić się do zmniejszenia jego obciążeń w zakresie projektowania struktury programowej. Proponowane zmiany pozwoliłyby na większą swobodę kształtowania programu. W interesie strony leży niewątpliwie także zwiększenie konkurencyjności programu w stosunku do innych nadawców, także w stosunku do platform VOD.

W kontekście interesu społecznego należy zauważyć oraz korzystnie ocenić gwarancję Wnioskodawcy, że czas nadawania audycji dla dzieci i młodzieży zostałyby zachowane, tzn. powyższe audycje byłyby emitowane w ramach programu „PULS 2” w godz. 6.00-23.00. Jednocześnie ich minimalny udział procentowy w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 uległby zwiększeniu z 11% do 12%. Odnosząc się do wnioskowanej zmiany tj. wyeliminowania ram czasowych (godz. 6.00-23.00) na realizację gatunkowego udziału procentowego poszczególnych audycji objętych koncesją w tygodniowym czasie nadawania, należy także stwierdzić, że wnioskowana zmiana nie zmieniałaby uniwersalnego charakteru programu.

W piśmie z dnia 28 stycznia 2021 r. Wnioskodawca podtrzymał dotychczasową argumentację, podkreślił także, że nie zamierza zmieniać dotychczasowego profilu programu oraz przejawia wolę inwestowania w pasmo audycji przeznaczonych dla dzieci i młodzieży oraz produkcję lokalną.

W interesie społecznym jest dostęp słuchaczy do jak najbardziej urozmaiconej oferty programowej. Należy jednak zauważyć, że wnioskowana zmiana może obniżyć jakość oraz atrakcyjność programu, bowiem wyeliminowanie przedziału czasowego może spowodować przesuwanie wartościowych pozycji programowych na godziny nocne, a co za tym idzie uniemożliwianie wielu grupom odbiorców oglądania wartościowych audycji (filmów fabularnych, dokumentów czy audycji edukacyjnych).

Według KRRiT proponowana zmiana może negatywnie wpłynąć na strukturę programu. Oferta programowa w godzinach największej oglądalności będzie w ten sposób uboższa, co nie będzie zgodne z oczekiwaniami społecznymi. Z tego punktu widzenia nie można przyjąć, że zmiana przedziału czasowego będzie skutkowałą dopasowaniem układu ramowego programu do potrzeb odbiorcy.

Obowiązujące formularze narzucające wnioskodawcom projektowanie oferty programowej w godz. 6.00-23.00 zabezpieczają niejako w ten sposób interes odbiorcy. Wyeliminowanie przedziału czasowego w programie „PULS 2” może stać się precedensem powodującym, że inni wnioskodawcy również będą występować o podobne zmiany. Takie ramy czasowe występują w przypadku większości programów w multipleksie pierwszym oraz wszystkich programów w multipleksie ósmym. Natomiast w przypadku multipleksu drugiego dotyczą koncesji Telewizji Puls Sp. z o.o., ponieważ Spółka dokonywała zmian zapisów programowych w toku obowiązywania koncesji (koncesje nadawców telewizyjnych, którzy występowali o zmianę w zakresie zapisów programowych uwzględniają ten przedział czasowy). Obowiązkiem wnioskodawców jest więc zapewnienie wartościowej oferty programowej przede wszystkim w porze dziennej i są oni zobowiązani do przedstawiania swojej oferty programowej właśnie w tych godzinach.

Poza tym ocena interesu społecznego wymaga porównania dotychczasowych deklaracji programowych z zaproponowaną we wniosku, który zainicjował przedmiotowe postępowanie administracyjne. Zmiany stopniowo dokonywane na wniosek Wnioskodawcy spowodowały znaczne zmniejszenie deklaracji w sprawie udziału wartościowych audycji w programie w godz. 6.00-23.00. W przypadku filmów fabularnych zmiany spowodowały spadek udziału tych audycji z 18% do 10%, dokumentów z 2% do 1,5%, audycji rozrywkowych z 13% do 7%, 3% audycji edukacyjno-poradniczych zostało zamienione na 1,5% udział audycji edukacyjnych (tj. usunięto audycje poradnicze), udział audycji dla dzieci i młodzieży zmniejszył się z 39% do 11%. Pierwotnie deklaracje dotyczące zawartości planowanych rodzajów audycji w tygodniowym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00 sięgały 75%, obecnie wynoszą 31%. Dotychczasowe zmiany,

które zachodziły w strukturze programu za zgodą organu miały na celu zapewnienie większej elastyczności w zakresie budowania układu ramowego programu, wynikały ze zmian zachodzących na rynku telewizyjnym i miały pomóc w zachowaniu większej konkurencyjności programu. Jednakże dalsze zmniejszenie udziału wartościowych audycji na skutek zniesienia przedziału czasowego w godz. 6.00-23.00 (tzw. prime time) organ uznał za niekorzystne dla interesu odbiorców. Ten przedział czasowy będzie także bardziej odpowiedni dla realizacji przyjętego przez Wnioskodawcę kierunku gatunkowego i tematycznego, który ma być skoncentrowany na nadrzędnych i uniwersalnych wartościach, takich jak bezpieczeństwo i rodzina.

KRRiT uznała, że pomimo istnienia interesu stronu w dokonaniu zmiany przeważa nad nim interes społeczny, rozumiany jako interes odbiorców rozpowszechnianego przez nadawcę programu. Biorąc pod uwagę powyższe należało odmówić zmiany warunków programowych koncesji w związku z przedmiotowym wnioskiem.

W dniu 17 grudnia 2020 r. KRRiT podjęła uchwałę Nr 362/2020, w której upoważniła Przewodniczącego KRRiT do odmowy zmiany pkt. I ppkt 4 w koncesji na kolejny okres Nr 390/K/2020-T z dnia 8 czerwca 2020 r., udzielonej spółce Telewizja Puls Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie na rozpowszechnianie programu telewizyjnego pod nazwą „PULS 2”, polegającej na zmianie procentowych udziałów poszczególnych rodzajów audycji w programie oraz uchyleniu obowiązku ich realizacji w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 (z wyłączeniem audycji dla dzieci i młodzieży).

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 KRRiT w terminie czternastu dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji. Na podstawie art. 52 § 3 w związku 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 2019 r. poz. 2325 ze zm.), Strona może bez skorzystania z prawa do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie za pośrednictwem Przewodniczącego KRRiT w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji. Wpis od skargi wynosi 200 zł.

Zgodnie z art. 243 § 1 w związku 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 związku 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

Dokument podpisany elektronicznie

Otrzymują:

1. **Telewizja Puls Sp. z o.o.** z siedzibą w Warszawie (00-724), przy ul. Chełmskiej 21 bud. 22;
2. a/a.