



PRZEWODNICZĄCY  
Krajowej Rady Radiofonii  
i Telewizji

*Maciej Świrski*

DR.412.7.5.2024

Warszawa, dnia 6 grudnia 2024 r.

**ESKA ROCK S.A.**  
**ul. Jubilerska 10**  
**04-190 Warszawa**

## **D E C Y Z J A Nr DR-158/2024**

Na podstawie art. 33 ust. 2 i 3, ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2022 r. poz. 1722 ze zm.) oraz art. 104, art. 107 i art. 138 § 1 pkt 2 w zw. z art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2024 r. poz. 572), po rozpatrzeniu wniosku z dnia 17 października 2024 r. (sygn. DR.412.7.2024) spółki **ESKA ROCK S.A.** z siedzibą w Warszawie o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej decyzją Przewodniczącego KRRiT Nr DR-117/2024-4/334/K z dnia 3 października 2024 r. oraz w wykonaniu uchwały Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji Nr 313/2024 z dnia 27 listopada 2024 r.

postanawia się

1. Uchylić decyzję Przewodniczącego KRRiT Nr DR-117/2024-4/334/K z dnia 3 października 2024 r. w całości;
2. Umorzyć postępowanie pierwszej instancji w całości, prowadzone na podstawie wniosku z dnia 23 stycznia 2024 r. (sygn. DR.414.16.2024) spółki **ESKA ROCK S.A.** z siedzibą w Warszawie w sprawie zmiany lokalizacji oraz sposobu dosyłu sygnału do stacji nadawczej w Gdańsku (104,4 MHz), dotyczącej koncesji Nr 334/K/2018-R z dnia 5 lipca 2018 r. na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „VOX FM”.

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

Spółka **ESKA ROCK S.A.** z siedzibą w Warszawie uzyskała w dniu 5 lipca 2018 r. koncesję na kolejny okres Nr 334/K/2018-R, na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „VOX FM”.

W piśmie z dnia 23 stycznia 2024 r. Koncesjonariusz wystąpił o dokonanie zmiany koncesji w zakresie technicznych warunków rozpowszechniania programu, polegającej na przeniesieniu lokalizacji stacji nadawczej z obiektu INFO TV przy ul. Wiślniej 6 w Gdańsku (104,4 MHz) na obiekt należący do spółki Emitel S.A. przy ul. Migowskiej 15 w lokalizacji Gdańsk Jaśkowa Kopa wraz ze zmniejszeniem wysokości zawieszenia anteny do 71 m n.p.t., zwiększeniem wysokości terenu u podstawy masztu do 83 m n.p.m. oraz zmianą charakterystyki promieniowania anteny (D). Wnioskodawca wystąpił również o zmianę sposobu dosyłu sygnału. Jako powód zmiany warunków technicznych rozpowszechniania programu w Gdańsku Wnioskodawca podał często występujące problemy z systemem antenowym w połączeniu z okresowymi zakazami wejścia na komin.

Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji (dalej zwana jako: KRRiT) w dniu 6 marca 2024 r. podjęła uchwałę Nr 63/2024 zgodnie z wnioskiem Koncesjonariusza. Następnie pismem z dnia 7 marca 2024 r. ww. uchwała została skierowana do Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej zwanego jako: Prezes UKE) z prośbą o uzgodnienie w oparciu art. 37 ust. 3 ustawy o radiofonii i telewizji oraz art. 106 k.p.a. technicznych warunków rozpowszechniania programu radiowego.

Postanowieniem Nr DC.WRT.5120.10.2024.5 z dnia 12 sierpnia 2024 r. Prezes UKE uzgodnił warunki techniczne rozpowszechniania programu ze stacji nadawczej Gdańsk Jaśkowa Kopa (104,4 MHz) w województwie pomorskim.

Pismem z dnia 17 września 2024 r. Prezes UKE zawiadomił, że Koncesjonariusz nie złożył wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy od ww. postanowienia.

W konsekwencji Przewodniczący KRRiT wydał decyzję Nr DR-117/2024-4/334/K z dnia 3 października 2024 r. w sprawie zmiany koncesji Nr 334/K/2018-R w zakresie warunków technicznych rozpowszechniania programu.

W piśmie z dnia 17 października 2024 r. spółka ESKA ROCK S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej: Skarżąca) wniosła o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej decyzją Nr DR-117/2024-4/334/K z dnia 3 października 2024 r.

Wniosek został złożony w terminie i podpisany zgodnie z zasadami reprezentacji.

Wnioskodawca wskazał, że po otrzymaniu postanowienia Prezesa UKE w zakresie warunków technicznych rozpowszechniania programu ze stacji nadawczej Gdańsk Jaśkowa Kopa (104,4 MHz), operator (Emitel) nie jest w stanie zaprojektować systemu antenowego bez głębokich wcięć w charakterystyce promieniowania anteny (sięgających od 15 do 25 dB) będących przyczyną powstania na terenie Gdańska obszarów pozbawionych zasięgu. Intencją Koncesjonariusza była zaś poprawa warunków rozpowszechniania programu w Gdańsku, co oznacza, że przedmiotowe rozstrzygnięcie nie jest zgodne ze słusznym interesem strony.

W związku z powyższym Skarżąca wycofała zgodę na zmianę koncesji Nr 334/K/2018-R wyrażoną w piśmie z dnia 23 stycznia 2024 r. oraz wniosła o uchylenie w całości decyzji Nr DR-117/2024-4/334/K z dnia 3 października 2024 r. i umorzenie postępowania pierwszej instancji.

Rozpatrując wniosek KRRiT stwierdziła, co następuje.

Przedmiotowa decyzja została wydana w trybie art. 155 k.p.a. w oparciu o treść wniosku spółki ESKA ROCK S.A. z dnia 23 stycznia 2024 r. oraz na podstawie wyrażonej w nim zgody na zmianę koncesji Nr 334/K/2018-R.

Jak wskazał WSA w Warszawie w wyroku z dnia 9 grudnia 2008 r., sygn. akt: VI SA/Wa 1937/08, LEX nr 530478 „Jeżeli strona cofa wniosek o wydanie decyzji na etapie postępowania odwoławczego oraz wnosi o umorzenie postępowania organ odwoławczy nie może wówczas oceniać merytorycznie decyzji organu I instancji, ale ma obowiązek wydać decyzję na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 k.p.a. tzn. uchylić decyzję organu I instancji i umorzyć postępowanie wobec jego bezprzedmiotowości (art. 105 k.p.a.)”

Zgodnie z treścią art. 138 § 1 pkt 2 k.p.a. organ odwoławczy wydaje decyzję, w której 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. Ponieważ kwestia umorzenia przez organ odwoławczy postępowania przed organem pierwszej instancji nie została uregulowana w tym przepisie, w zakresie tym mają zastosowanie przepisy o postępowaniu przed organem pierwszej instancji (art. 140 k.p.a.), czyli przepis art. 105 k.p.a. W wyroku z dnia 9 stycznia 1985 r. NSA w Warszawie wskazał, że: „Art. 138 § 1 pkt 2 k.p.a. nie precyzuje wyraźnie przyczyn umorzenia w postępowaniu odwoławczym postępowania pierwszej instancji. Wydaje się jednak oczywiste, że umarżając postępowanie organu I instancji, organ odwoławczy kieruje się przesłankami określonymi w art. 105 § 1 k.p.a., czyli spowodowaną jakimikolwiek przyczynami – bezprzedmiotowością postępowania (sygn. akt: III SA 1105/84, LEX nr 1687555).

W tym miejscu należy zauważyć, że w toku postępowania odwoławczego doszło do zmiany stanu faktycznego czyniącej całe postępowanie bezprzedmiotowym, ponieważ Skarżąca wycofała zgodę na zmianę koncesji Nr 334/K/2018-R w zakresie zmiany lokalizacji stacji nadawczej w Gdańsku (104,4 MHz) oraz wycofała wniosek inicjujący postępowanie w sprawie.

W wyroku z dnia 22 marca 2017 r. WSA w Warszawie wskazał, że „Wnioskodawca, do czasu ostatecznego zakończenia postępowania ma prawo cofnąć wniosek. Jeżeli nastąpi to na etapie postępowania przed organem pierwszej instancji, organ umorzy postępowanie na podstawie art. 105 k.p.a. Jeżeli natomiast cofnięcie wniosku nastąpi na etapie postępowania odwoławczego, przed wydaniem merytorycznego rozstrzygnięcia przez organ drugiej instancji, wówczas zastosowanie znajdzie art. 138 § 1 pkt 2 k.p.a. [...]. Cofnięcie wniosku inicjującego postępowanie powoduje, że bezprzedmiotowe jest nie tylko postępowanie przed organem odwoławczym, ale całe postępowanie administracyjne. Cofnięcie wniosku przez stronę oznacza bowiem rezygnację z dalszego postępowania i merytorycznego rozpoznania sprawy” (sygn. akt: I SA/Wa 167/17, LEX nr 2400938).

Zgodnie z art. 105 § 1 k.p.a. gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe w całości albo w części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części.

Rozstrzygnięcie podjęte na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 k.p.a. w zw. z art. 105 § 1 k.p.a. skutkuje uchyleniem decyzji pierwszej instancji i umorzeniem postępowania pierwszej instancji w całości.

W związku z powyższym KRRiT w dniu 27 listopada 2024 r. podjęła uchwałę Nr 313/2024, w której upoważniła Przewodniczącego KRRiT do: 1) uchylenia decyzji Nr DR-117/2024-4/334/K z dnia 3 października 2024 r. w całości; 2) umorzenia postępowania pierwszej instancji w całości, prowadzonego na podstawie wniosku z dnia 23 stycznia 2024 r. spółki ESKA ROCK S.A. z siedzibą w Warszawie w sprawie zmiany lokalizacji oraz sposobu dosyłu sygnału do stacji nadawczej w Gdańsku (104,4 MHz), dotyczącej koncesji Nr 334/K/2018-R z dnia 5 lipca 2018 r. na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „VOX FM”.

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 2024 r. poz. 935i i 1685) stronie 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 200 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. ESKA ROCK S.A. z siedzibą w Warszawie (04-190), ul. Jubilerska 10;
2. Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej;
3. a/a.