Warszawa, dnia 18 czerwca 2024 r.

PRZEWODNICZĄCY
Krajowej Rady Radiofonii
i Telewizji
Maciej Świrski
DR.412.3.11.2024

Eurozet Radio Sp. z o.o.
ul. Żurawia 8
00-503 Warszawa

D E C Y Z J A Nr DR-84/2024

Na podstawie art. 33 ust. 2 i 3 w zw. z art. 36 ust. 1 i 2 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 15 stycznia 2024 r. (sygn. Nr DR.412.3.2024) spółki **Eurozet Radio Sp. z o.o.** z siedzibą w Warszawie oraz w wykonaniu uchwały Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji Nr 66/2024 z dnia 6 marca 2024 r.

postanawia się

utrzymać w mocy decyzję Przewodniczącego KRRiT Nr DR-151/2023-1/507/K z dnia 29 grudnia 2023 r. o dokonaniu zmiany (rozszerzeniu) koncesji Nr 507/K/2021-R z dnia 9 grudnia 2021 r., udzielonej spółce Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „ESKA Wrocław", o stację nadawczą zlokalizowaną we Wrocławiu (97,4 MHz) oraz odmowie dokonania zmiany (rozszerzenia) koncesji spółkom: Eurozet Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie i Multimedia Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie.

U z a s a d n i e n i e

W dniu 29 grudnia 2023 r. Przewodniczący KRRiT wydał decyzję Nr DR-151/2023-1/507/K w sprawie dokonaniu zmiany (rozszerzenia) koncesji Nr 507/K/2021-R z dnia 9 grudnia 2021 r., udzielonej spółce Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „ESKA Wrocław", o stację nadawczą zlokalizowaną we Wrocławiu (97,4 MHz). Jednocześnie ww. decyzją Organ odmówił dokonania zmiany (rozszerzenia) koncesji spółkom: Eurozet Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (wniosek Nr DR.4110.2.2023) i Multimedia Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie (wniosek Nr DR.4110.5.2023).

Decyzja wydana w postaci elektronicznej i podpisana kwalifikowanym podpisem elektronicznym

Decyzja Nr DR-151/2023-1/507/K została wydana w wyniku postępowania prowadzonego w związku z Ogłoszeniem Przewodniczącego KRRiT z dnia 4 stycznia 2023 r. o możliwości uzyskania koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego (M.P. poz. 58; dalej: Ogłoszenie Przewodniczącego KRRiT) oraz w wykonaniu uchwały KRRiT Nr 83/2023 z dnia 31 maja 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 15 stycznia 2024 r. spółka Eurozet Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie wniosła o ponowne rozpatrzenie sprawy zakończonej wydaniem decyzji Nr DR-151/2023-1/507/, uchylenie zaskarżonej decyzji w całości oraz wydanie decyzji udzielającej prawa do rozpowszechniania na częstotliwości 97,4 MHz we Wrocławiu programu spółki Eurozet Radio Sp. z o.o. – zgodnie z jej wnioskiem o rozszerzenie koncesji Nr 381/K/2020-R oraz odmowę rozszerzenia koncesji pozostałym uczestnikom tego postępowania.

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 DR-151/2023-1/507/K oraz o możliwości wypowiedzenia się co do jego treści.

Z powyższego uprawnienia skorzystała w piśmie z dnia 1 lutego 2024 r. spółka Radio ESKA S.A.

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 i z dnia 27 listopada 2001 r., sygn. akt I SA 1011/00). 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).

Spółka Eurozet Radio Sp. z o.o. (dalej: Skarżąca) z siedzibą w Warszawie zarzuciła zaskarżonej decyzji:

1) naruszenie art. 7 k.p.a. w związku z art. 6 ust. 1 oraz art. 36 ust. 1 pkt 1 ustawy o radiofonii i telewizji – poprzez nieuwzględnienie interesu społecznego i słusznego interesu obywateli oraz naruszenie interesów odbiorców usług medialnych i niezapewnienie pluralistycznego charakteru radiofonii oraz nieuwzględnienie stopnia realizacji zadań określonych w art. 1 ust. 1 u.r.t. przez innych nadawców działających na obszarze objętym koncesją i dokonanie zmiany koncesji Nr 507/K/2021-R na nadawanie programu „ESKA Wrocław", która to zmiana w istocie nie stanowi rozszerzenia realizacji koncesji, gdyż zasięg stacji nadawczej we Wrocławiu (97,4 MHz) pokrywa się z zasięgiem programu „ESKA Wrocław", realizowanego przy pomocy już istniejącej stacji nadawczej Wrocław Ślęża (104,9 MHz);

2) naruszenie art. 107 k.p.a. w zw. z art. 11 oraz art. 8 k.p.a. – poprzez nieuwzględnienie w uzasadnieniu decyzji faktu, że program „ESKA Wrocław" aktualnie jest już obecny w ofercie programowej Wrocławia i okolic i niewyjaśnienie, dlaczego – zdaniem KRRiT – powielenie sygnału tego programu jest atrakcyjniejsze dla słuchacza, niż umożliwienie mu skorzystania z programu Skarżącej, który dotychczas na terenie Wrocławia nie jest dostępny.

We wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy Skarżąca podniosła, że „częstotliwości radiowe stanowią dobro narodowe o ograniczonym zasobie. Z tego względu w interesie społecznym, rozumianym jako interes odbiorców programów nadawanych na danym obszarze, jest takie ich zagospodarowanie, aby dostarczać słuchaczom atrakcyjną i urozmaiconą ofertę. Działanie Organu zmieniające koncesję podmiotu, którego program jest już dostępny na danym obszarze nie chroni, tak rozumianego, interesu odbiorców. (…) Pominięcie faktu, że program jest już dostępny we Wrocławiu spowodowało, że mieszkańcy Wrocławia pozbawieni zostali dostępu do treści programowych, które oferuje program Chillizet". Skarżąca wskazała, że: „Założenia programowe projektowanego programu Chillizet przedstawione przez Spółkę stanowiły zupełne novum na rynku wrocławskim. Mimo, że we Wrocławiu nadawanych jest kilka programów o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym, to żaden z nich nie oferuje słuchaczom tak unikalnych treści jak Chillizet, które w istotny sposób uzupełniłyby istniejącą w tym mieście ofertę o nową jakość jaką jest format muzyczny (muzyka jazzowa, inspirowana jazzem, acid jazzem, smooth jazzem, lounge'em, chilloutem, soulem itp.) oraz przedstawiane tematy z różnych dziedzin kultury i sztuki: literatury, teatru, muzyki, filmu, sztuk plastycznych. (…) Ze wskazanego w uzasadnieniu porównania założeń programowych obu podmiotów wprost wynika, że Spółka przedstawiła bogatszą ofertę audycji realizujących wyspecjalizowany charakter programu, które miałyby stanowić 77% w tygodniowym czasie nadawania programu w godzinach 6:00–23:00 w stosunku do 70% oferowanych przez Radio ESKA SA." Skarżąca spółka podkreśliła przy tym, że: „Zgodnie z zasadami logiki i doświadczenia życiowego należy przyjąć, że z punktu widzenia przeciętnego słuchacza, bardziej wartościowe i atrakcyjne jest posiadanie do wyboru dwóch stacji radiowych, niż jednej, ale na dwóch częstotliwościach."

W piśmie z dnia 1 lutego 2024 r. spółka Radio ESKA S.A. wniosła o nieuwzględnianie wniosku spółki Eurozet Radio Sp. z o.o. w całości i utrzymanie w mocy zaskarżonej decyzji Przewodniczącego KRRiT z dnia 29 grudnia 2023 r., Nr Dr-151/2023-1/507/K. Spółka wskazała, że „nadaje we Wrocławiu program radiowy na częstotliwości 104,9 MHz z obiektu Wrocław Góra Ślęża i ze względu na system antenowy i jego charakterystykę promieniowania nie pokrywała wystarczająco mocnym sygnałem centrum miasta i występowały tam luki w odbiorze. (..) Jedynym rozwiązaniem na uzupełnienie pokrycia sygnału okazała się częstotliwość doświetlająca – 97,4 MHz. Nie było technicznych możliwości zduplikowania częstotliwości 104,9 MHz na odstrojonej częstotliwości 104,6 MHz we Wrocławiu. (…) Częstotliwość doświetlająca – 97,4 MHz mogła być zadysponowana tylko poprzez postępowanie koncesyjne – ogłoszenie Przewodniczącego KRRiT". Spółka Radio ESKA S.A. w swoim stanowisku podkreśliła wskazywaną we wniosku koncesyjnym „potrzebę poprawy jakości odbioru we Wrocławiu". Zwróciła uwagę, że z zaskarżonej decyzji wynika, że liczba mieszkańców w zasięgu stacji nadawczej we Wrocławiu (97,4 MHz) to 63.500 osób, podczas gdy liczba mieszkańców w zasięgu programu „ESKA Wrocław" to 2.270.500 osób. „Oznacza to, że na podstawie uzyskanej decyzji program Eski może docierać do miasta Wrocław, w którym dotychczas występowały luki w odbiorze". Porównując zaś ofertę programową „ESKA Wrocław" z ofertą Skarżącej spółka Radio ESKA S.A. podkreśliła przewagę swojego programu w liczbie zaplanowanych rodzajów audycji słownych, w większym udziale procentowym audycji słownych w programie, w tym również pod względem realizacji tematyki lokalnej dotyczącej Wrocławia i okolic oraz przyjętej specjalizacji programu.

Ponownie rozpatrując sprawę KRRiT stwierdziła, co następuje.

Pismem z dnia 17 września 2019 r. (sygn. DR.40.44.2019) spółka Radio ESKA S.A. wniosła o „przeprowadzenie przez Krajową Radę Radiofonii i Telewizji w porozumieniu z Prezesem Urzędu Komunikacji Elektronicznej, procedury doboru, a następnie ogłoszenia przez Przewodniczącego KRRiT w Monitorze Polskim zgodnie z art. 34 ust. 1 oraz ust. 1a ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji częstotliwości 104,6 MHz z lokalizacją stacji nadawczej we Wrocławiu, w celu rozszerzenia koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym". Wniosek spółka argumentowała faktem pogorszenia warunków odbioru sygnału stacji we Wrocławiu po przebudowie systemu antenowego w obiekcie RTCN Wrocław Ślęża, dokonanej przez spółkę EmiTel S.A. Do pisma załączono porównanie charakterystyk poprzedniego i obowiązującego systemu antenowego wskazujące, że w stronę Wrocławia emisja prowadzona jest z mniejszą mocą. Jak uzasadniała spółka: „Przy takim stanie emisji we Wrocławiu znacząco pogłębił się problem występowania „dziur" w odbiorze sygnału radia ESKA Wrocław, szczególnie dotkliwy w centrum miasta". Spółka Radio ESKA S.A w uzasadnieniu wniosku podkreśliła, że zgłaszała zastrzeżenia operatorowi, sugerując konieczność zmiany tego stanu, jednak

najbardziej skuteczna opcja tj. przebudowa systemu antenowego, ze względu na rozmiar kosztów, została przez operatora odrzucona. Alternatywnym rozwiązaniem pozostało uruchomienie emisji doświetlającej, małej mocy, na częstotliwości 104,6 MHz, bliskiej głównej częstotliwości 104,9 MHz.

Pismem z dnia 19 kwietnia 2021 r. Przewodniczący KRRiT zwrócił się do Prezesa UKE z wnioskiem o dokonanie uzupełnienia planu zagospodarowania częstotliwości zgodnie z art. 112 ust. 2 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2021 r. poz. 576) poprzez dobór częstotliwości radiowej doświetlającej obszar Wrocławia. W uzasadnieniu wniosku Przewodniczący KRRiT wskazał, że: „Nadawca Radio ESKA S.A., na podstawie analizy wykonanej przez firmę Emitel S.A. zaproponował użycie częstotliwości 104,6 MHz z mocą 0,1 kW, tak aby uzupełnić zasięg programu ESKA Wrocław nadawanego z lokalizacji RTCN Wrocław Ślęża na częstotliwości 104,9 MHz.”

Pismem z dnia 20 maja 2021 r. Nr DC.WRT.503.6.2021.3 Prezes UKE poinformował o doborze częstotliwości 97,4 MHz w lokalizacji Wrocław Grunwaldzka, jednocześnie informując o tym, że przewidywany zasięg tej stacji nie pokryje w całości powiatu czy nawet miasta Wrocław, zaś pismem z dnia 7 lipca 2021 r. spółka Radio ESKA S.A. podtrzymała swój wniosek o dobór częstotliwości we Wrocławiu na ww. warunkach.

Po zakończeniu przez Prezesa UKE koniecznych uzgodnień międzynarodowych, częstotliwość 97,4 MHz, z mocą ERP 0,1 kW została przez Prezesa UKE przekazana do dyspozycji Przewodniczącego KRRiT (pismo Prezesa UKE z dnia 16 listopada 2021 r. DC.WRT.503.6.2021.5 oraz pismo Przewodniczącego KRRiT z dnia 15 grudnia 2021 r. o braku uwag do zmiany planu zagospodarowania częstotliwości, DR.40.44.12.2019).

W wyniku dobrania ww. częstotliwości we Wrocławiu KRRiT w dniu 5 lipca 2022 r., po przeprowadzeniu analizy wszystkich zgłoszonych potrzeb podmiotów zainteresowanych wykorzystaniem częstotliwości we Wrocławiu (aplikacja Radia ESKA S.A.), podjęła uchwałę Nr 157/2022 o przeznaczeniu częstotliwość 97,4 MHz o mocy 0,1 kW z lokalizacją we Wrocławiu dla potrzeb przeprowadzenia postępowania o dokonanie zmiany, w trybie art. 155 k.p.a., jednej koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego, która będzie polegała na rozszerzeniu koncesji o kolejną stację nadawczą, na okres do wygaśnięcia zmienianej koncesji, na rozpowszechnianie programu radiowego o zasięgu lokalnym i o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym, w którym będą nadawane audycje słowne i inne przekazy słowne oraz elementy słowne w audycjach słowno-muzycznych poświęcone specjalizacji, a także muzyka dowolnego formatu oraz audycje słowne i inne przekazy słowne oraz elementy słowne w audycjach słowno-muzycznych poświęcone tematyce lokalnej, odnoszące się do miejscowości objętych zasięgiem nadawania.

W następstwie podjęcia uchwały KRRiT Nr 157/2022 z dnia 5 lipca 2022 r., w dniu 13 stycznia 2023 r. zostało w „Monitorze Polskim" pod poz. 58 opublikowane Ogłoszenie Przewodniczącego KRRiT z dnia 4 stycznia 2023 r. o możliwości uzyskania koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego ze stacji nadawczej zlokalizowanej we Wrocławiu (97,4 MHz).

W punkcie I Ogłoszenia Przewodniczącego KRRiT wskazano, że stanowiło ono podstawę do składania wniosków o dokonanie zmiany, w trybie art. 155 k.p.a., jednej koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego. Zmiana będzie polegała na rozszerzeniu koncesji o kolejną stację nadawczą, na okres do wygaśnięcia zmienianej koncesji, na rozpowszechnianie programu radiowego o zasięgu lokalnym i o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym, w którym są nadawane audycje słowne i inne przekazy słowne oraz elementy słowne w audycjach słowno-muzycznych poświęcone specjalizacji, a także muzyka dowolnego formatu oraz audycje słowne i inne przekazy słowne oraz elementy słowne w audycjach słowno-muzycznych poświęcone tematyce lokalnej, odnoszące się do miejscowości objętych zasięgiem nadawania. Wnioskodawca zobligowany jest w załączniku „Założenia projektowanego programu" do złożenia deklaracji dotyczącej procentowego udziału tematyki lokalnej w audycjach słownych i innych przekazach słownych oraz elementach słownych w audycjach słowno-muzycznych w programie dotyczącej Wrocławia i miejscowości objętych zasięgiem nadawania tej stacji. Program będzie rozpowszechniany ze stacji nadawczej o następujących parametrach technicznych: Wrocław 97,4 MHz, ERP 0,1 kW. Gminy objęte w całości lub części zasięgiem rozpowszechniania programu: Wrocław (0264011). Wykaz został określony z uwzględnieniem działających na dzień Ogłoszenia polskich stacji radiofonii analogowej, zagranicznych stacji radiofonii analogowej oraz telewizji analogowej w paśmie II z uzgodnionymi międzynarodowo parametrami, dla parametrów przekazanych zgodnie z pismem Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej nr DC.WRT.503.6.2021.5 z dnia 16 listopada 2021 r. Częstotliwość została dodana do planu zagospodarowania z poziomą (H) polaryzacją anteny.

W punkcie II Ogłoszenia wskazano, że elementem decyzji koncesyjnej w zakresie określenia warunków programowych będzie odesłanie do zadeklarowanych przez wnioskodawcę we wniosku o rozszerzenie koncesji informacji programowych i związanych z tym załączników, do których przestrzegania po uzyskaniu decyzji w sprawie rozszerzenia koncesji wnioskodawca się zobowiąże. Rażące odstąpienie od zadeklarowanych warunków programowych po rozszerzeniu koncesji będzie stanowić przesłankę cofnięcia koncesji w trybie art. 38 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji.

Termin do składania wniosków upłynął w dniu 27 lutego 2023 r. Lista wnioskodawców uczestniczących w postępowaniu została opublikowana w dniu 20 marca 2023 r., poprzez wywieszenie na tablicy ogłoszeń w siedzibie Biura KRRiT oraz zamieszczenie na oficjalnej stronie internetowej: www.krrit.gov.pl. Przewodniczący KRRiT stwierdził, że w związku z Ogłoszeniem wnioski o dokonanie zmiany (rozszerzenie) koncesji na rozpowszechnianie programu

radiowego za pomocą stacji nadawczej we Wrocławiu 97,4 MHz, złożyły następujące spółki:

- Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie (wniosek Nr DR.4110.1.2023);
- Eurozet Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (wniosek Nr DR.4110.2.2023);
- Multimedia Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie (wniosek Nr DR.4110.5.2023).

Ponadto, na podstawie § 17 ust. 2 w zw. z § 17 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji 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, z późn. zm., dalej: „rozporządzenie"), Przewodniczący KRRiT stwierdził, że w terminie wskazanym w Ogłoszeniu wpłynął wniosek spółki: WORLD DEVELOPMENTS Sp. z o.o. z siedzibą w Nysie (o sygnaturze DR.4110.4.2023), który został pozostawiony bez rozpoznania z powodu niezgodności z treścią Ogłoszenia.

W tym miejscu, ponownie rozpatrując sprawę, należy ponownie wskazać, że wniosek spółki Multimedia Sp. z o.o. nie mógł zostać oceniony (a tym samym uzyskać rozszerzenia koncesji Nr 311/K/2018-R) z uwagi na brak wskazania rodzajów audycji i form radiowych realizujących przyjętą specjalizację programu oraz z uwagi na nieuwzględnienie nadesłanych przez spółkę Multimedia Sp. z o.o. wyjaśnień w zakresie programowym, stosownie do § 18 ust. 2 i 3 rozporządzenia, zgodnie z którym zmiany wniosku, w części dotyczącej informacji programowych, dokonane po terminie składania wniosków, nie będą uwzględniane, jeśli 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.

Porównując pozostałe wnioski złożone w związku z Ogłoszeniem KRRiT stwierdziła, że obaj Wnioskodawcy tj. Radio ESKA S.A. oraz Eurozet Radio Sp. z o.o. zaplanowali programy o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym z tematyką lokalną dotyczącą Wrocławia i okolic, realizujące specjalizację na poziomie nie mniejszym niż 70% w miesięcznym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00.

KRRiT zwróciła uwagę, że spółka Eurozet Radio Sp. z o.o. zaproponowała wyższy niż Radio ESKA S.A. udział audycji realizujących muzyczną specjalizację programu (77% wobec 71% Radia ESKA S.A. w miesięcznym czasie nadawania w godz. 6.00-23.00), a przy tym format muzyczny, mający na celu przybliżanie takich gatunków muzycznych jak jazz, chillout, pop soul, zatem inny od powszechniej muzyki rozrywkowej.

Oferta Radia ESKA S.A. na tle propozycji Eurozet Radio Sp. o.o. cechowała się jednak zarówno większą liczbą zaplanowanych rodzajów audycji słownych tworzących program (Radio ESKA S.A. – 5 rodzajów audycji słownych tj. informacja, publicystyka, rozrywka, sport oraz poradnictwo; Eurozet Radio

Sp. z o.o. – 3 rodzaje audycji słownych tj. informacja, rozrywka oraz edukacja) oraz większym udziałem procentowym audycji słownych w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 (Radio ESKA S.A. – 14,5%; Eurozet Radio Sp. z o.o. – 5%). Również pod względem realizacji tematyki lokalnej dotyczącej Wrocławia i okolic propozycja spółki Radio ESKA S.A. była znacząco lepsza od oferty spółki Eurozet Radio Sp. z o.o., zarówno jeśli chodzi o liczbę zaplanowanych rodzajów audycji słownych poświęconych tematyce lokalnej (Radio ESKA S.A. – 4 rodzaje audycji słownych tj. informacja, publicystyka, sport, poradnictwo; Eurozet Radio Sp. z o.o. - jeden rodzaj audycji słownych tj. informacja), jak i procentowy udział tematyki lokalnej w tygodniowym czasie nadawania programu w godz. 6.00-23.00 (Radio ESKA S.A. – 6%, Eurozet Radio Sp. z o.o. – 2%). Oferta Radia ESKA S.A. przewyższała również ofertę spółki Eurozet Radio Sp. z o.o. pod względem liczby rodzajów audycji słownych realizujących specjalizację (Radio ESKA S.A. – 4 rodzaje audycji słownych realizujących specjalizację tj. informacja, publicystyka, rozrywka oraz poradnictwo; Eurozet Radio Sp. z o.o. – 3 rodzaje audycji słownych realizujących specjalizację tj. informacja, rozrywka oraz edukacja) jak i wyższego udziału procentowego audycji słownych realizujących specjalizację w czasie jw. (Radio ESKA S.A. – 6%, Eurozet Radio Sp. z o.o. – 2%).

Ponownie rozpatrując sprawę KRRiT miała także na uwadze aktywne podejście i zaangażowanie spółki Radio ESKA S.A. w poprawę możliwości odbioru swojego programu „ESKA Wrocław" we Wrocławiu, wyrażone podjętymi wnioskami w celu doboru odpowiedniej częstotliwości małej mocy we Wrocławiu.

Biorąc pod uwagę dobraną częstotliwość i możliwy zasięg stacji nadawczej, jakie zostały zaoferowane w Ogłoszeniu, KRRiT stwierdziła, że w przypadku rozszerzenia koncesji Nr 381/K/2020-R spółce Eurozet Radio Sp. z o. o., jej ciekawa pod względem proponowanego formatu muzycznego oferta programowa byłaby niedostępna dla większości mieszkańców Wrocławia. Miasto to liczy bowiem ponad 670.000 mieszkańców, zaś częstotliwość 97,4 MHz obejmuje swoim zasięgiem około 63.000 osób, zatem jedynie około 10% populacji tego miasta. KRRiT nie uznała za uzasadnione tworzenie dla tak rozumianego wąskiego grona słuchaczy specjalnej oferty realizującej co prawda unikatowy format muzyczny, ale też tematykę lokalną, biorąc pod uwagę, że zgodnie z koncesją Nr 381/K/2020–R spółka Eurozet Radio Sp. z o.o. zobligowana jest do realizacji tematyki lokalnej na niskim poziomie, nie mniejszym niż 2% tygodniowego czasu nadawania w godz. 6.00-23.00 i która jest skierowana do mieszkańców czterech miast: Krakowa (województwo małopolskie), Warszawy (województwo mazowieckie), Helu i Wejherowa (województwo pomorskie) i okolic. Program „ESKA Wrocław" zakłada realizację tematyki lokalnej związanej z lokalizacjami stacji nadawczych w obrębie regionu województwa dolnośląskiego i w wyższym wymiarze, nie mniejszym niż 6% tygodniowego czasu nadawania programu w godz.6.00-23.00.

KRRiT, mając na uwadze, że zasięg ludnościowy stacji nadawczych wskazany w koncesji Nr 507/K/2021-R spółki Radio ESKA S.A. uprawniającej do rozpowszechniania programu „ESKA Wrocław" obejmuje zasięg ludnościowy częstotliwości 97,4 MHz, uwzględniając także działania podejmowane przez Radio ESKA S.A. w celu zapobieżenia zakłóceniom w odbiorze tego programu, uznała za uzasadnione przyznanie słuchaczom programu „ESKA Wrocław" możliwości niezakłóconego odbioru programu na objętym częstotliwością 97,4 MHz częściowym obszarze Wrocławia, w miejsce utworzenia w tym miejscu nowej rozgłośni, co prawda z ciekawym formatem muzycznym, ale jednocześnie niskim udziałem tematyki lokalnej i warstwy słownej w programie. W ten sposób lokalny program radiowy o charakterze wyspecjalizowanym muzycznym „ESKA Wrocław", spełniając zadania wynikające z art. 1 ust. 1 ustawy o radiofonii i telewizji w zakresie dostarczania informacji (ze świata, kraju, regionu) oraz bieżącego komentarza i rozrywki, udostępniania dóbr kultury i sztuki, popierania krajowej twórczości audiowizualnej, będzie mógł być odbierany przez wszystkich mieszkańców Wrocławia.

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.

Wydanie decyzji na podstawie w art. 138 § 1 pkt 1 k.p.a. oznacza utrzymanie w mocy podstawowego elementu decyzji organu pierwszej instancji, tj. rozstrzygnięcia (osnowy), w którym zostaje wyrażona wola organu załatwiającego sprawę (wyrok NSA z dnia 26 stycznia 2011 r., sygn. akt I OSK 1305/10; wyrok NSA z dnia 13 sierpnia 1985 r., sygn. akt III SA 730/85). Jeżeli organ odwoławczy wydaje decyzję o utrzymaniu w mocy zaskarżonej decyzji, to oznacza, że po przeprowadzeniu postępowania doszedł do takiej samej konkluzji, co organ pierwszej instancji. Zgodnie ze stanowiskiem doktryny zwrot „utrzymuje w mocy zaskarżoną decyzję" stanowi w istocie skrót myślowy oznaczający, że rozstrzygnięcie organu odwoławczego jest identyczne (pokrywa się) z rozstrzygnięciem zawartym w decyzji organu pierwszej instancji (J. Zimmermann, Glosa do wyroku NSA z dnia 2 lutego 1996 r., sygn. akt IV SA 846/95, OSP 1997, z. 4, poz. 83).

KRRiT po ponownym szczegółowym rozpatrzeniu całości sprawy postanowiła podtrzymać swoje dotychczasowe rozstrzygnięcie.

W dniu 6 marca 2024 r. KRRiT podjęła uchwałę Nr 66/2024, w której upoważniła Przewodniczącego KRRiT do utrzymania w mocy decyzji Przewodniczącego KRRiT Nr DR-151/2023-1/507/K z dnia 29 grudnia 2023 r. o dokonaniu zmiany (rozszerzeniu) koncesji Nr 507/K/2021-R z dnia 9 grudnia 2021 r., udzielonej spółce Radio ESKA S.A. z siedzibą w Warszawie na rozpowszechnianie programu radiowego pod nazwą „ESKA Wrocław", o stację nadawczą zlokalizowaną we

Wrocławiu (97,4 MHz) oraz odmowie dokonania zmiany (rozszerzenia) koncesji spółkom: Eurozet Radio Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie i Multimedia Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie.

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 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. r. pr. Bogusław Sotniczuk - pełnomocnik spółki Radio ESKA S.A., ul. Jubilerska 10, 04-190 Warszawa;
2. r. pr. Agnieszka Mazur - pełnomocnik spółki Eurozet Radio Sp. z o.o., ul. Żurawia 8, 00-503 Warszawa;
3. r. pr. Karol Kościółek - pełnomocnik spółki Multimedia Sp. z o.o., Al. Waszyngtona 1, 30-204 Kraków;
4. Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej;
5. a/a.