



RZECZPOSPOLITA POLSKA
Rzecznik Praw Obywatelskich

Janusz KOCHANOWSKI

RPO-576105-VI/08/JK

00-090 Warszawa Tel. centr. 0-22 551 77 00
Al. Solidarności 77 Fax 0-22 827 64 53

Warszawa, 30/06/2008

Pan
Bogdan Zdrojewski
Minister Kultury i Dziedzictwa
Narodowego

Wielce Łanowcy Panie Ministrze,

Do Biura Rzecznika Praw Obywatelskich napływają skargi w sprawie niezgodności z Konstytucją RP art. 38a ust. 3 ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2004 r. Nr 253, poz. 2531 ze zm.).

Przedmiotowy przepis został wprowadzony do ustawy o radiofonii i telewizji w związku z wejściem w życie ustawy z dnia 2 lipca 2004 roku *Przepisy wprowadzające ustawę o swobodzie działalności gospodarczej* (Dz. U. Nr 173, poz. 1808) w celu dostosowania ustaw regulujących kwestie koncesjonowania poszczególnych sfer działalności gospodarczej do przepisów zawartych w ustawie o swobodzie gospodarczej.

Art. 38a ustawy z dnia 29 grudnia 1992 r. o radiofonii i telewizji (Dz. U. z 2004 r. Nr 253, poz. 2531 ze zm.) stanowi generalną zasadę, iż uprawnienia wynikające z koncesji na rozpowszechnianie programu radiowego lub telewizyjnego są niezbywalne, z zastrzeżeniem ust. 3-5.

Treść ust. 3 w/w przepisu wskazuje, iż uprawnienia wynikające z koncesji, za zgodą Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji, mogą przejść na inny podmiot w przypadku łączenia, podziału albo innego rodzaju przekształceń spółek handlowych. Odmowa wyrażenia zgody następuje tylko wówczas, gdy:

1) nadawca osiągnie pozycję dominującą w dziedzinie środków masowego przekazu na danym rynku właściwym w rozumieniu przepisów o ochronie konkurencji i konsumentów.

2) nastąpi przejęcie bezpośredniej lub pośredniej kontroli nad działalnością nadawcy przez inną osobę.

Z brzmienia przepisu wynika więc, że przejście uprawnień z koncesji jest dopuszczalne tylko w przypadku przekształceń dokonywanych przez spółki prawa handlowego, a nie istnieją żadne prawne możliwości przejścia uprawnień wynikających z koncesji udzielonej osobie fizycznej prowadzącej działalność gospodarczą na spółkę powstałą w wyniku wniesienia aportem tejże jednoosobowej działalności.

Takie uregulowanie, zdaniem Rzecznika, stawia Koncesjonariuszy - osoby fizyczne w nierównej sytuacji w stosunku do spółek prawa handlowego i daje podstawy do uznania, iż przepis ten narusza konstytucyjną zasadę swobody gospodarczej oraz równości wobec prawa.

Na marginesie należy podkreślić, iż problem ten dotyczy obecnie grupy 12 nadawców radiowych oraz, choć w mniejszym stopniu, bo z wyłączeniem konieczności konkurencji o dotychczasową koncesję z innymi zainteresowanymi, także licznej grupy nadawców programów przeznaczonych do rozprowadzania w sieciach kablowych.

W zaistniałej sytuacji, uprzejmie proszę Pana Ministra o zapoznanie się z przedstawioną sprawą i rozważenie możliwości podjęcia prac zmierzających do zmiany art. 38a ust. 3 ustawy o radiofonii i telewizji oraz o nadesłanie informacji o zajętym stanowisku.

*Zęsz wyrazu racun
Jan Kochanowski*