

Spis.zn.: 2016/603/HLI/Růz

UID:5126116

zpracoval: Hliňáková Denisa

Zasedání Rady 13 / poř.č.: 11

Dne: 19. - 20. července 2016

Věc:

Různí provozovatelé; Monitoring výskytu obchodních sdělení propagujících poker, loterie apod. v televizním vysílání (1/2016 - 6/2016)

Termín pro (vypravení) rozhodnutí Rady:

Návrh na usnesení Rady:

Rada se seznámila se zprávou z monitoringu výskytu obchodních sdělení propagujících poker, loterie a podobné v televizním vysílání (1/2016 - 6/2016).

Usnesení Rady:

Rada se seznámila se zprávou z monitoringu výskytu obchodních sdělení propagujících poker, loterie a podobné v televizním vysílání (1/2016 - 6/2016).

11-0-0

Přílohy:

Dokument (text materiálu, 23.6.2016, Monitoring výskytu obchodních sdělení propagujících poker, loterie apod. v televizním vysílání (1/2016 - 6/2016));

Lustrum:

**MONITORING VÝSKYTU OBCHODNÍCH SDĚLENÍ PROPAGUJÍCÍCH POKER,
LOTERIE APOD. V TELEVIZNÍM VYSÍLÁNÍ
(1/2016 – 6/2016)**

Vyhodnocení dodržování § 2 odst. 1 písm. f) zákona č. 40/1995 Sb.

Vyhodnocování ustanovení § 2 odst. 1 písm. f) zákona o regulaci reklamy, prostřednictvím kterého je zakázána reklama na loterie a jiné podobné hry, které nebyly povoleny nebo oznámeny podle zvláštního právního předpisu, je jednou z priorit, které si Rada stanovila a na které se v rámci kalendářního roku 2016 zaměřuje.

4) Ochrana spotřebitele a obchodní sdělení

Monitoring vysílání se bude v roce 2016 důsledně zabývat souladem obchodních sdělení s požadavky zákona č. 132/2010 Sb. a zákona č. 40/1995 Sb., potažmo zákona č. 634/1992 Sb., o ochraně spotřebitele. V návaznosti na novelizaci zákona č. 40/1995 Sb., která proběhla v srpnu 2015, se Rada zaměří na vyhodnocování dodržování zákonného ustanovení, § 2 odst. 1 písm. f) zákona o regulaci reklamy, které zakazuje reklamu na loterie a jiné podobné hry, které nebyly povoleny nebo oznámeny podle zvláštního právního předpisu. Monitoring obchodních sdělení se tak soustředí na možný výskyt reklamy či jiného typu obchodních sdělení, propagujících loterie, poker apod.¹

Dne 17. 8. 2015 vstoupila v účinnost novela zákona o regulaci reklamy. V rámci zákona o regulaci reklamy je nyní explicitně vyjádřen zákaz šíření reklamy na loterie, které nejsou řádně registrované na území České republiky dle zákona č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách (§ 2 odst. 1 písm. f). Uvedená změna dopadá i na internetové sázky.

Zodpovědnost kromě zadavatele a zpracovatele reklamy nese i šířitel, jehož zodpovědnost je explicitně vyjádřena v § 6b odst. 2. Jedná se tak o extenzi odpovědnosti šířitele, který doposud dle tohoto zákona zodpovídal výlučně za způsob šíření. S novou povinností přichází i nová sankce, která může být zadavateli, zpracovateli či šířiteli, jakožto právnické osobě, uložena až do výše 5 000 000 Kč, v případě fyzické osoby pak do výše 2 000 000 Kč.

Doposud byla správní řízení vedená pro delikt šíření reklamy na loterie, jejichž provozovatel nemá řádné oprávnění, vedena pro možné porušení § 2 odst. 1 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb., dle kterého se zakazuje reklama zboží, služeb nebo jiných výkonů či hodnot, jejichž prodej, poskytování nebo šíření je v rozporu s právními předpisy, neboť se v daném případě jedná o herní službu, která je v přímém rozporu s § 1 odst. 9 zákona č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, která zakazuje propagaci, reklamu a podporu prodeje loterií a jiných podobných her nepovolených nebo neoznámených podle tohoto zákona, neboť uvedená služba není povolená dle platných předpisů.

Uvedená změna zákona nastala, aniž by došlo k nějakému přechodnému období. Bylo proto očekáváno, že ze strany šířitelů reklamy (provozovatelů) může docházet k pocitu nepředvídatelnosti postupu správního orgánu (Rady).

Poté, co Rada v souvislosti s porušením § 2 odst. 1 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb. uložila tři pokuty (dvě CET 21 spol. s r.o. a jedna FTV Prima, spol. s r.o.), všechna následující správní řízení pro podezření na spáchání obdobného deliktu přerušila. K přerušování řízení Rada

¹ Spis 2015/989/hru/Rad

přistoupila, jelikož Městský soud v Praze v rámci soudního řízení ve věci uložené pokuty společnosti FTV Prima, spol. s r.o. posuzuje, zda předloží Soudnímu dvoru Evropské unie tuto předběžnou otázku:

„Je v souladu s unijními předpisy, zejména ve vztahu k primárnímu právu, právní předpis č. 200/1990 Sb. o loteriích a jiných podobných hrách, obzvláště ve vztahu k ustanovením § 1 odst. 9 a § 4 odst. 4 zákona č. 202/1990 Sb., tohoto právního předpisu“.

Návrh na vyřešení této předběžné otázky je nastolen i v případě žalob na další dvě pokuty uložené v obdobné věci (CET 21 spol. s r.o.).

O přerušení nově vedených správních řízení Rada rozhodla právě vzhledem k nejasnostem výkladu zákona, k jejichž interpretaci má přispět rozhodnutí Městského soudu v Praze, potažmo Evropského soudního dvora.

Aby bylo předejito námitkám ze strany provozovatelů, že Rada postupuje nekonzistentně a nepředvídatelně, Rada na svém 18. zasedání dne 6. října 2015 vydala stanovisko podle § 5 písm. z) zákona č. 231/2001 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání, k postupu ve věci regulace reklamy na loterie a jiné podobné hry v rozhlasovém a televizním vysílání a v rámci audiovizuálních mediálních služeb na vyžádání:

Dle § 1 odst. 1 zákona č. 202/1990 Sb., je provozování loterií a jiných podobných her zakázáno, s výjimkou případů stanovených tímto zákonem. Účelem tohoto zákona je vymezit rámec pro zákonem povolené podnikání v oblasti loterií a jiných podobných her a pro jejich provozování, přispět k ochraně osob, které se účastní loterií a jiných podobných her, a k omezení společenských rizik této účasti.

Dle § 1 odst. 2 téhož zákona se rozumí loterií nebo jinou podobnou hrou hra, jíž se účastní dobrovolně každá fyzická osoba, která zaplatí vklad (sázku), jehož návratnost se účastníkovi nezaručuje. O výhře nebo prohře rozhoduje náhoda nebo předem neznámá okolnost nebo událost uvedená provozovatelem v předem stanovených herních podmínkách (dále jen "herní plán"). Nezáleží přitom na tom, provádí-li se hra pomocí mechanických, elektronickomechanických, elektronických nebo obdobných zařízení.

Dle § 1 odst. 9 zákona o loteriích je propagace, reklama a podpora prodeje loterií a jiných podobných her nepovolených nebo neoznámených podle tohoto zákona zakázána. Porušení tohoto ustanovení podléhá sankci ve výši stanovené jiným právním předpisem – zákonem o regulaci reklamy.

V rámci § 2 odst. 1 písm. f) zákona o regulaci reklamy je explicitně vyjádřen zákaz šíření reklamy na loterie a jiné podobné hry, které nejsou řádně registrované na území České republiky dle zákona č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách.

Není již tak dán důvod aplikovat v případě reklamy na loterie a jiné podobné hry, které jsou v rozporu s právními předpisy tím, že nejsou řádně povoleny, ustanovení § 2 odst. 1 písm. a), které zakazuje šíření reklamy na zboží, služby, jejichž poskytování je v rozporu s právními předpisy.

Zákonodárce v § 2 zákona o loteriích demonstrativním (příkladmým) výčtem vymezil hry, které považuje za loterie nebo jiné podobné hry, podřaditelné pod generální klauzuli.

Při vyhodnocování toho, co je loterií či hrou ve smyslu zákona, je nutno přihlížet rovněž k judikatuře, konkrétně k rozsudku Nejvyššího správního soudu 9 Afs 150/2013-79 a rozhodnutí Ústavního soudu II. ÚS 3197/14, které stanovují, že mezi takovéto hry patří mimo jiné i karetní hry typu poker.

Při posuzování legálnosti reklamy na loterie a jiné podobné hry je třeba hledat oporu v rozhodnutí Evropského soudního dvora ve věci Ladbrokes Betting & Gaming Ltd. (C-258/08 z 3. června 2010), které potvrdilo posuzovací pravomoc jednotlivých členských států v případě regulace hazardních her.

Zatímco ve věci správních řízení, vedených pro možné porušení § 2 odst. 1 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb., odvysíláním reklamy na nepovolené hry a loterie, Rada dosud přistupovala k jejich přerušení do rozhodnutí o předběžné otázce v rámci rozhodnutí Městského soudu v Praze ve věci č. j. 5A 50/2013, u zahájených správních řízení pro možné porušení § 2 odst. 1 písm. f) zákona č. 40/1995 Sb., odvysíláním reklamy na nepovolené hry a loterie, není důvod k přerušení řízení v souvislosti s předběžnou otázkou, týkající se kompatibility tuzemského práva s právem komunitárním a unijním.

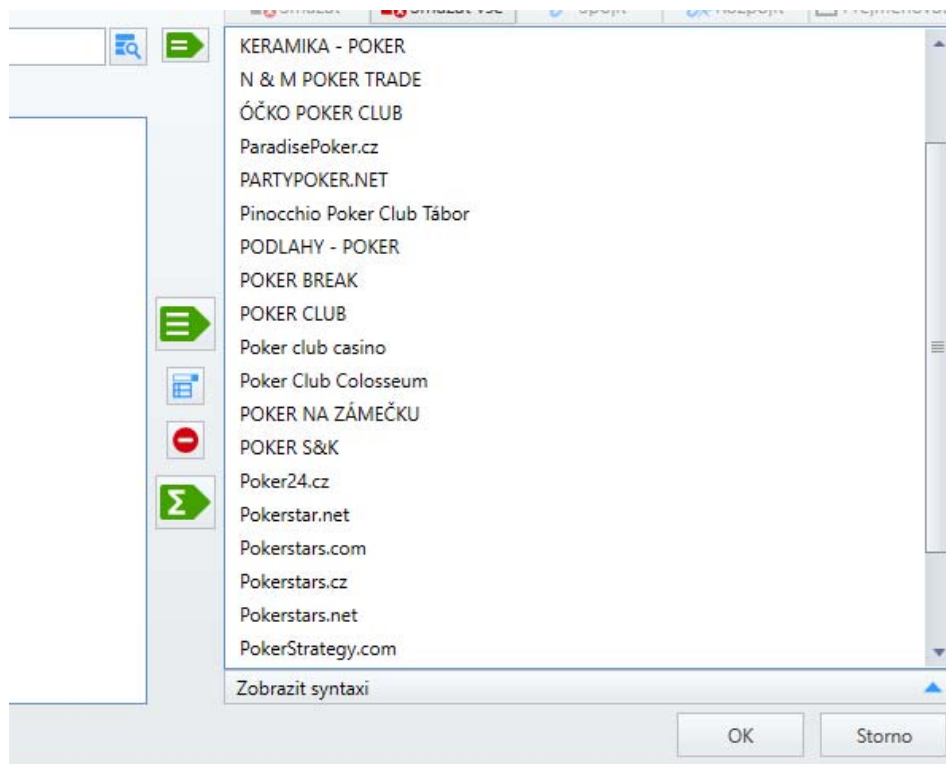
Taktéž je nutné zmínit, že Rada v rámci své správní praxe ve věci posuzování reklamy na loterie a jiné podobné hry aplikuje závěry rozsudku Nejvyššího správního soudu 9 Afs 150/2013-79, a potvrzujícího rozhodnutí Ústavního soudu II. ÚS 3197/14 - kterým je definováno, že mezi hry spadající pod uvedené právní předpisy patří i hry typu poker.

Monitoring obchodních sdělení propagujících poker, loterie apod.

Prostřednictvím programu Adwind Kite, který je Radě poskytován externím dodavatelem, byl monitorován výskyt obchodních sdělení propagujících poker, loterie či další podobné hry za dostupné období roku 2016, tedy posledních šest měsíců. Předmětným monitoringem byl zpětně doplněn taktéž pravidelný fyzický monitoring premiérových kreativ za jednotlivé měsíce.

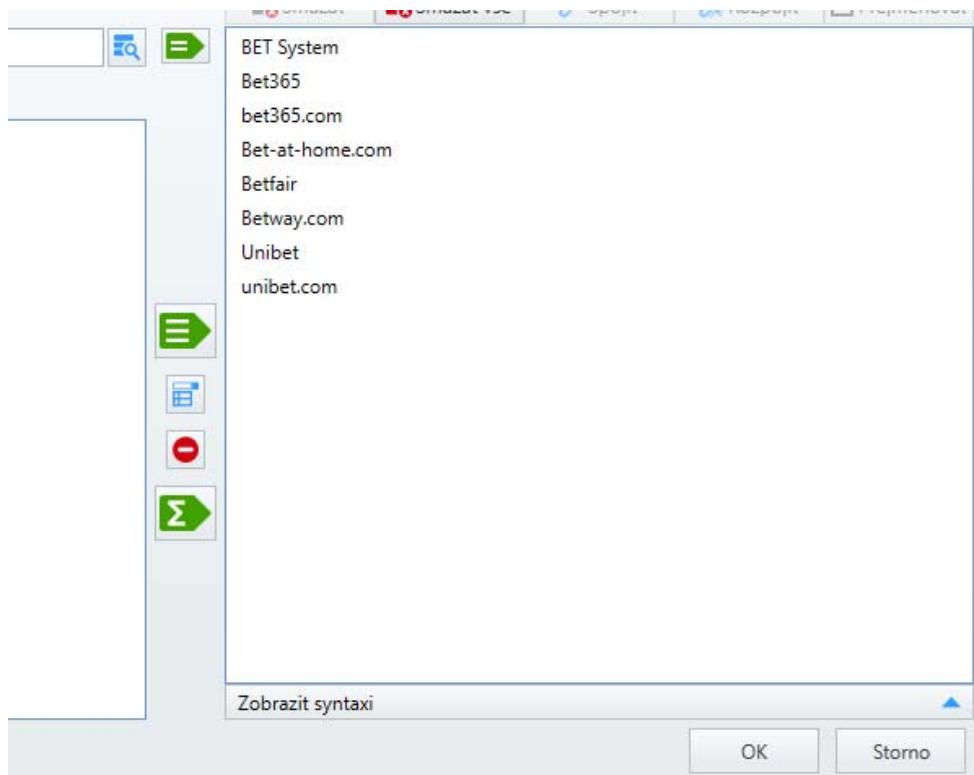
V rámci programu byly vyhledávány motivy/značky obsahující klíčová slova POKER, BET, POKERSTARS.NET, UNIBET, BET-AT-HOME atd. Jedná se o motivy, se kterými se Rada v minulosti v rámci své praxe již setkala a vyhodnotila je jako problematické.

Do programu byla zadána všechna slova obsahující „poker“, program vyhodnotil 27 různých firemních značek, které odpovídaly zadání (viz obr. 1). Jak je z obrázku patrné, součástí vyhledávaných motivů byly i pokerstars.net, pokerstars.com či pokerstars.cz, která byla nebo jsou předmětem vedených správních řízení.



Obr. 1

Dále byly v programu zadány všechny firemní značky obsahující termín „bet“, přičemž zadaným kritériím odpovídalo 8 různých motivů. (obr. 2) Stejně tak jako u předchozího vyhledávání je patrné z níže uvedeného obrázku, že součástí jsou taktéž motivy inibet.com, Unibet či bet-at-home.com, které jsou či byly předmětem vedených správních řízení.



Obr. 2

Na základě výsledků monitoringu, respektive kontroly či ověření četnosti výskytu obchodních sdělení propagujících poker, loterie a podobné, lze konstatovat, že v případě dostupného období roku 2016 byl zjištěn jednoznačně negativní výsledek, **což znamená, že ve vysílání provozovatelů, resp. programů, kterými disponuje program Adwind Kite (v současné době se jedná o 40 programů, jejichž počet průběžně variuje), se takto charakteristická obchodní sdělení nevyskytovala.**

Jelikož program Adwind Kite nepokrývá programy Nova Sport 1 a Nova Sport 2, kde byla problematická obchodní sdělení v minulosti zaznamenána, byly vypracovány samostatné analýzy kontinuálního vysílání obou zmíněných programů (materiály 2016/426/CHU/CET a 2016/493/CHU/CET). Během monitoringu nebylo zjištěno, že by se v jeho rámci vyskytovala riziková sdělení předmětného charakteru.

V rámci screeningu za měsíc leden 2016 byl zjištěn motiv bet-at-home.com, a to ve vysílání programu Eurosport. Rada však v tomto případě dospěla k názoru, že se jedná o obchodní sdělení, které představuje nedílnou součást podmínky k získání práv na vysílání předmětných programů/divácky velmi atraktivních sportovních událostí. Jednou z okolností byla také skutečnost, že byť byl takový obsah součástí české verze programu, nebyl na českého diváka primárně zaměřen (i v české verzi programu Eurosport se komentář objevovalo v původním anglickém znění ve velmi krátké stopáži). Rada tedy nepřikročila v této věci k dalším krokům.

Návrh usnesení:

Rada se seznámila se zprávou z monitoringu výskytu obchodních sdělení propagujících poker, loterie a podobné v televizním vysílání (1/2016 - 6/2016).
--