



Jedn. identifikátor 300824-RRTV

Váš dopis zn. -
Naše č. j. RRTV/4111/2019-
rud
Sp. zn. RRTV/2018/1043/rud
Zasedání Rady 5-2019/poř. č. 25

JUDr. Michaela Fuchsová, Ph.D.
Advokátní kancelář Vyskočil,
Krošlák a partneři s.r.o.
Voršilská 10
110 00 Praha 1

Vyřizuje: Analytický odbor

Datum, místo 12. března 2019, Praha

ROZHODNUTÍ

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen Rada), jakožto ústřední správní úřad v rámci své kompetence dané ustanovením § 5 písm. f) zákona č. 231/2001 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání a o změně dalších zákonů, v platném znění (dále jen zákon č. 231/2001 Sb.), dle ustanovení § 60 odst. 1 písm. l) a dle § 60 odst. 7 písm. a) zákona č. 231/2001 Sb., rozhodla v řízení o přestupku vedeném podle zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich, dne 12. března 2019 takto:

- I. Obviněná společnost, provozovatel televizního vysílání, AMC Networks Central Europe s.r.o., IČ: 27112501, se sídlem Praha 8 - Karlín, Pobřežní 620/3, PSČ 18600, se

uznává vinnou ze spáchání přestupku dle ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb.,

podle něhož je provozovatel vysílání povinen zajistit, aby obchodní sdělení týkající se erotických služeb, erotických výrobků a humánních léčivých přípravků nebo doplňků stravy na podporu erekce a sexuální výkonnosti nebyly zařazovány do vysílání v době od 06.00 hodin do 22.00 hodin, kterého se dopustil tím, že 1) dne 23. července 2018 v čase 14:52:02 hodin na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „Clavin PLATINUM“ (ID kreativy 14873591), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy Clavin PLATINUM, který je přípravkem pro podporu erekce. [obrazová složka: text na balení produktu „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“, text pod balením produktu „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“] 2) dne 29. července 2018 v čase 12:42:25 na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „Clavin PLATINUM“ (ID kreativy 14874018), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy Clavin PLATINUM, který je přípravkem pro podporu erekce. [obrazová složka: text na balení produktu „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“, text pod balením produktu „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“] 3) dne 5. srpna 2018 v čase 15:48:43 na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018458), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“] 4) dne 23. srpna 2018 v čase 8:55:16 na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018504), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“] 5) dne 29. srpna

2018 v čase 15:40:04 na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14021358), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“].

- II. **Za přešůpek se pachateli v souladu s ustanovením § 60 odst. 1 písm. I), ustanovením § 60 odst. 7 písm. a) zákona č. 231/2001 Sb. a ustanovením § 35 písm. b) a § 46 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., ukládá pokuta ve výši 250 000 Kč. Pokuta je splatná ve lhůtě 30 dnů ode dne právní moci tohoto rozhodnutí na účet 3754-19223001/0710, variabilní symbol 20181043.**
- III. **V souladu s ustanovením § 95 odst. 1 zákona č. 250/2016, o odpovědnosti za přešůpky, a § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb., ukládá Rada obviněnému povinnost uhradit paušální částku nákladů řízení ve výši 1 000 Kč. Úhrada nákladů řízení je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí na účet č. 3711- 19223001/0710, variabilní symbol 20181043.**

Odůvodnění:

I.

a) Zahájení řízení o přešůpku:

AMC Networks Central Europe s.r.o., je provozovatelem televizního vysílání programu SPORT2 šířeného prostřednictvím družice (licence sp.zn. 2008/1092/zem/MIN) a rovněž provozovatelem televizního vysílání programu Sport1 Czechia and Slovakia šířeného prostřednictvím družice (licence sp.zn. RRTV/2017/628/spm).

Rada na svém 18. zasedání konaném dne 6. listopadu 2018 projednala analýzu obchodních sdělení odvysílanych v měsíci červenci a srpnu 2018.

Analýza prokázala následující skutečnosti:

1. **Dne 23. července 2018 v čase 14:52:02 hodin byl na programu SPORT2 odvysílán reklamní spot „Clavin PLATINUM“ (ID kreativy 14873591).**

Popis a rozbor:

V posilovně zvedá relativně nevysportovaný muž činky a kolem jde ve vyzývavém sportovním oblečení hubená blondatá žena. Muž jí sleduje, ona se na něho podívá a přezíravě kolem něj projde (udělá při tom opovrživý zvuk). Střih, žena si sedá vedle něho, aby si vzala činky. Pohlédne do zrcadla a muž vypadá jako satan (rudá barva pokožky na hlavě, rohy). Žena se pousměje, hodí na něho očkem a dále na muže vyzývavě hledí. Opět střih, tentokrát do grafického prostředí. Vpravo muž, respektive satan zatínající svaly na rukou. Vlevo balení produktu Clavin PLATINUM (na balení text „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“). Vlevo dole pod balení produktu texty: „Clavin – doplněk stravy“; „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“; „Vyrobeno v ČR.“. Současně se ozve ďábelský smích a balení produktu se zvedne. Záběr zpět na muže a ženu v posilovně. Muž zvedá činku, uznale pokyvuje a žena se o něj opírá a hladí jej ve vlasech.

Komentář: „Zaskóruj s Clavinem! Kdykoliv a kdekoliv. Clavin, mužem hned.“



Jedná se o obchodní sdělení, které bylo do vysílání zařazeno jako reklamní spot. Předmětem jeho propagace je produkt / doplněk stravy na zlepšení erekce a sexuální výkonnosti.

2. Dne 29. července 2018 v čase 12:42:25 hodin byl na programu SPORT2 odvysílán reklamní spot „Clavin PLATINUM“ (ID kreativity 14873591).

Popis a rozbor:

Záběr do pánského holičství/kadeřnictví. Na židli sedí postarší šedovlasý muž, když přichází mladá černovlasá slečna, aby jej ostříhala. Připevní mu ke krku přehoz a podívá se do zrcadla, kde téhož muže vidí namaskovaného jako satana/děbla (rudá kůže, černé obočí, rohy). Následně se kadeřnice vyzývavě pousměje. Střih, přechod do grafického prostředí. Vlevo velké balení produktu Clavin PLATINUM, pod ním texty: „Clavin – doplněk stravy“; „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“; „Vyrobeno v ČR.“ Vpravo muž/protagonista ze spotu, přičemž krk, obličej a hlavu má namaskovanou opět jako satan.

Komentář: „Zaskořuj s Clavinem. Kdykoliv a kdekoliv. Clavin, mužem hned.“



Jedná se o obchodní sdělení, které bylo do vysílání zařazeno jako reklamní spot. Předmětem jeho propagace je produkt / doplněk stravy na zlepšení erekce a sexuální výkonnosti.

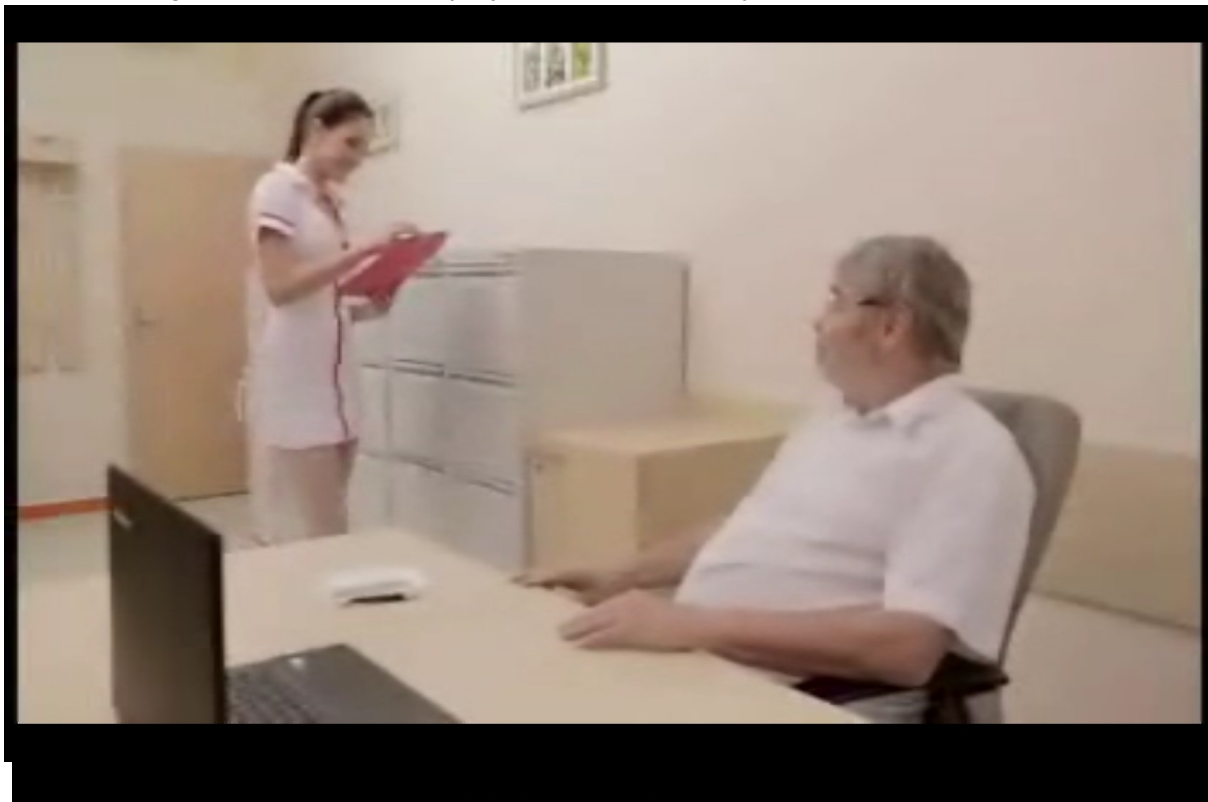
3. Dne 5. srpna 2018 v čase 15:48:43 hodin byl na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílán reklamní spot „ARGINMAX“ (ID kreativity 14018458).

Popis a rozbor:

Postarší lékař (pozn. jedná se o předního českého sexuologa Radima Uzla) sedí v ordinaci za stolem a podává desky mladé a pohledné sestřičce. Ta se podívá do složky a řekne: „Tak už i pan starosta?“ Lékař odvětlí: „To mě nepřekvapuje, Adélko.“ Střih do grafického prostředí. Vpravo balení produktu ARGINMAX FORTE. Vlevo texty „ARGINMAX“, „DLOUHODOBĚ ZLEPŠUJE EREKCI A SEXUÁLNÍ VÝKONNOST“, „Radim Uzel“, „doplněk stravy“ a „Účinnost ArginMax Forte pro muže zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-

Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které dlouhodobě zlepšují erekci a sexuální prožitek“.

Komentář: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“



ARGINMAX®
DLOUHODOBĚ ZLEPŠUJE EREKCI
A SEXUÁLNÍ VÝKONNOST

Radin Kuc

doplňěk stravy

Účinnost ArginMax Forte pro muže zajišťuje / obsahuje mj.
(L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus,
které dlouhodobě zlepšují erekci a sexuální prožitek.



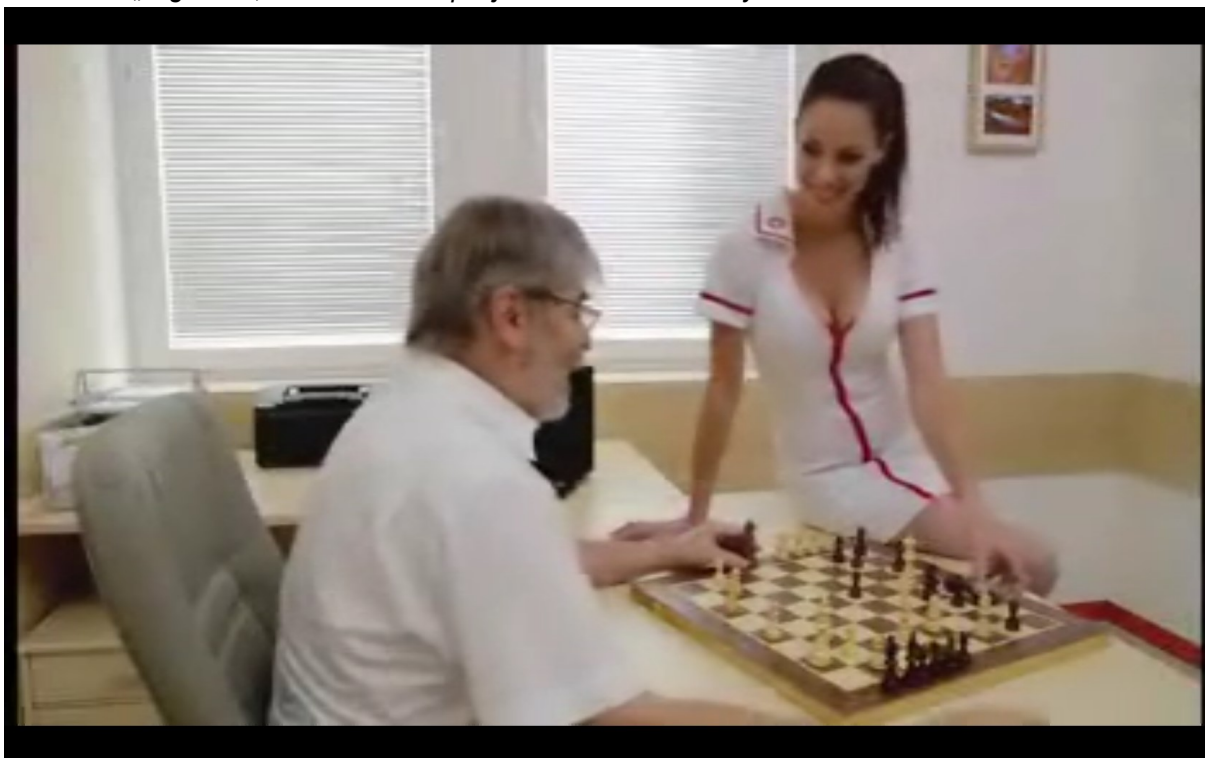
Jedná se o obchodní sdělení, které bylo do vysílání zařazeno jako reklamní spot. Předmětem jeho propagace je produkt / doplňěk stravy na zlepšení erekce a sexuální výkonnosti.

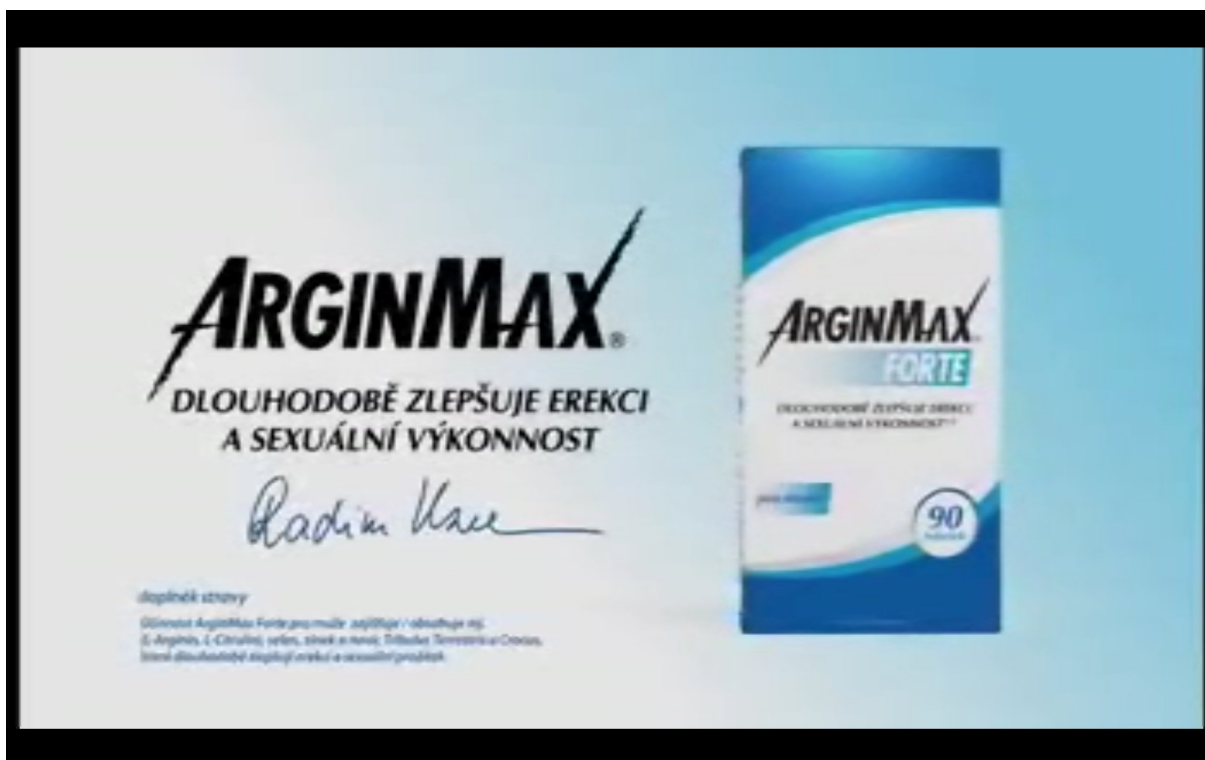
4. Dne 23. srpna 2018 v čase 08:55:16 hodin byl na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílán reklamní spot „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018458).

Popis a rozbor:

Záběr na dveře, zřejmě lékařské ordinace, a na nich nápis „POHOTOVOST EREKCE“. Střih do ordinace, kde postarší lékař (sexuolog Radim Uzel) sedí u stolu a hraje šachy s pohlednou sestřičkou. Lékař udělá tah figurkou a pronese: „Šach mat.“ Sestřička zareaguje: „Vy pořád vyhráváte.“ Lékař odvětví: „Ale to přece může každý.“ Střih do grafického prostředí. Vpravo balení produktu ARGINMAX FORTE. Vlevo texty „ARGINMAX“, „DLOUHODOBĚ ZLEPŠUJE EREKCI A SEXUÁLNÍ VÝKONNOST“, „Radim Uzel“, „doplněk stravy“ a „Účinnost ArginMax Forte pro muže zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které dlouhodobě zlepšují erekci a sexuální prožitek“.

Komentář: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“





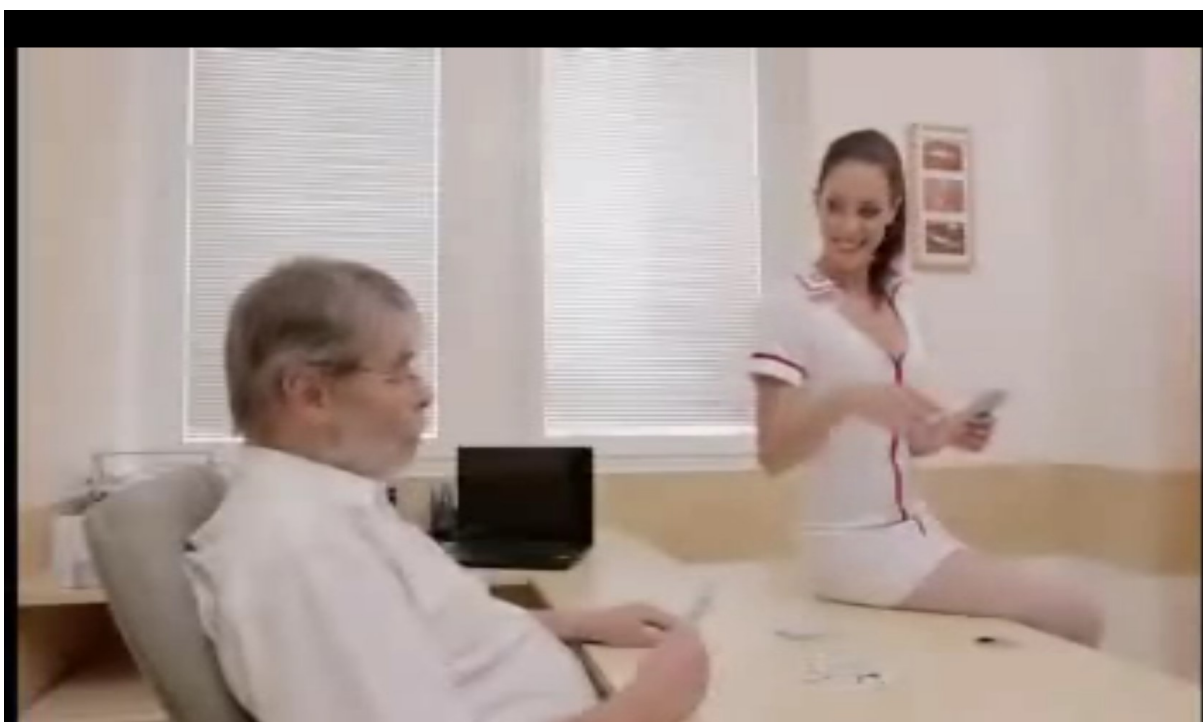
Jedná se o obchodní sdělení, které bylo do vysílání zařazeno jako reklamní spot. Předmětem jeho propagace je produkt / doplněk stravy na zlepšení erekce a sexuální výkonnosti

5. Dne 29. srpna 2018 v čase 15:40:04 hodin byl na programu SPORT2 odvysílán reklamní spot „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018458).

Popis a rozbor:

Radim Uzel sedí v ordinaci u stolu a hraje karty s půvabnou sestřičkou. Ta vynese kartu a pronese: „Stojíte? A zase!“ Lékař odvětlí: „Jako už tisíce jiných mužů, kteří si nechali poradit.“ Střih do grafického prostředí. Vpravo balení produktu ARGINMAX FORTE. Vlevo texty „ARGINMAX“, „DLOUHODOBĚ ZLEPŠUJE EREKCI A SEXUÁLNÍ VÝKONNOST“, „Radim Uzel“, „doplňěk stravy“ a „Účinnost ArginMax Forte pro muže zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které dlouhodobě zlepšují erekci a sexuální prožitek“.

Komentář: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“



ARGINMAX
DLOUHODOBĚ ZLEPŠUJE EREKCI
A SEXUÁLNÍ VÝKONNOST

Radim Václav

doplňek stravy
Účinnost ArginMax Forte je určena pro muže a obsahuje 90 g
L-Argininu, L-Citrulinu, vitamín, selen a selenát, Tribulus Terrestris a Citrus,
které dlouhodobě zlepšují erekci a sexuální výkonost.

ARGINMAX FORTE
DLOUHODOBĚ ZLEPŠUJE EREKCI
A SEXUÁLNÍ VÝKONNOST
90 kapslí

Jedná se o obchodní sdělení, které bylo do vysílání zařazeno jako reklamní spot. Předmětem jeho propagace je produkt / doplňek stravy na zlepšení erekce a sexuální výkonnosti.

Dle ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., je provozovatel vysílání povinen zajistit, aby obchodní sdělení týkající se erotických služeb, erotických výrobků a humánních léčivých přípravků nebo doplňků stravy na podporu sexuální výkonnosti nebyly zařazovány do vysílání v době od 06.00 hodin do

22.00 hodin; tato povinnost se na provozovatele vysílání nevztahuje, je-li vysílání koncovému uživateli dostupné na základě písemné smlouvy uzavřené s osobou starší 18 let a je k němu poskytnuto technické opatření, které této osobě umožňuje omezit přístup k vysílání dětem a mladistvým.

Veškerá výše specifikovaná obchodní sdělení byla odvysílána mimo časový úsek, který je pro vysílání takovýchto spotů zákonem povolen.

S ohledem na uvedené rozhodla Rada na svém 18. zasedání konaném dne 6. listopadu 2018 zahájit s provozovatelem AMC Networks Central Europe s.r.o., IČ: 27112501, se sídlem Praha 8 - Karlín, Pobřežní 620/3, PSČ 18600 (dále „obviněný“), řízení o přestupku z moci úřední pro možné porušení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., podle něhož je provozovatel vysílání povinen zajistit, aby obchodní sdělení týkající se erotických služeb, erotických výrobků a humánních léčivých přípravků nebo doplňků stravy na podporu erekce a sexuální výkonnosti nebyly zařazovány do vysílání v době od 06.00 hodin do 22.00 hodin, kterého se mohl dopustit tím, že 1) dne 23. července 2018 v čase 14:52:02 hodin na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „Clavin PLATINUM“ (ID kreativy 14873591), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy Clavin PLATINUM, který je přípravkem pro podporu erekce. [obrazová složka: text na balení produktu „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“, text pod balením produktu „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“] 2) dne 29. července 2018 v čase 12:42:25 na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „Clavin PLATINUM (ID kreativy 14874018), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy Clavin PLATINUM, který je přípravkem pro podporu erekce. [obrazová složka: text na balení produktu „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“, text pod balením produktu „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“] 3) dne 5. srpna 2018 v čase 15:48:43 na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018458), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“] 4) dne 23. srpna 2018 v čase 8:55:16 na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018504), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“] 5) dne 29. srpna 2018 v čase 15:40:04 na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14021358), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“].

Oznámení o zahájení řízení o přestupku bylo provozovateli doručeno dne 27. listopadu 2018 a tímto dnem bylo zahájeno řízení ve věci. Rada obviněnému provozovateli stanovila lhůtu 30 dní pro písemné vyjádření.

b) Vyjádření obviněného:

Dne 18. prosince 2018 bylo Radě doručeno vyjádření obviněného provozovatele, kde uvedl následující:

Obviněný prověřil výše uvedené časy na obou programech a konstatuje, že v daných časech byly předmětné reklamní spoty skutečně odvysílány. Nicméně k jejich odvysílání došlo nikoli úmyslně, ale pouhým nedopatřením, respektive jejich neúmyslným chybným zařazením v důsledku pochybení lidského faktoru v rámci sestavování programové náplně, což bohužel nebylo odhaleno ani v rámci zavedených kontrolních mechanismů. Obviněný si je vědom svých povinností dle zákona o vysílání a vyvíjí veškeré

možné úsilí, aby tyto povinnosti řádně dodržoval. S ohledem na uvedené, kdy i přes aktuálně nastavené kontrolní mechanismy došlo k zařazení předmětných spotů do vysílání v daných časech, tak obviněný přijal další nezbytná opatření, aby v budoucnosti nedošlo k dalšímu pochybení.

c) Další postup v rámci řízení o přestupku:

Rada na svém 2. zasedání konaném dne 22. ledna 2019 provedla důkaz zhlédnutím reklamy s motivem „Clavin PLATINUM“ odvysílané dne 23. července 2018 v čase 14:52:02 hodin na programu SPORT2, reklamy s motivem „Clavin PLATINUM“ odvysílané dne 29. července 2018 v čase 12:42:25 na programu SPORT2, reklamy s motivem „ARGINMAX“ odvysílané dne 5. srpna 2018 v čase 15:48:43 na programu Sport1 Czechia and Slovakia, reklamy s motivem „ARGINMAX“ odvysílané dne 23. srpna 2018 v čase 8:55:16 na programu Sport1 Czechia and Slovakia a reklamy s motivem „ARGINMAX“ odvysílané dne 29. srpna 2018 v čase 15:40:04 na programu SPORT2. Dokazování prokázalo, že výše jmenované reklamní spoty byly odvysílány na programech a v časech tak, jak je uvedeno ve výroku o zahájení řízení o přestupku. Zástupce obviněného se provádění důkazu zúčastnil a proti jeho průběhu nevznesl žádné námítky.

Dne 4. února 2019 bylo obviněnému doručeno Oznámení o doplnění spisu a ukončení dokazování a byla mu stanovena lhůta 20 dní pro vyjádření. Obviněný se ve věci již dále nevyjádřil.

II.

Samotným projednáním věci se Rada zabývala na svém 5. zasedání konaném dne 12. března 2019 a dospěla k následujícím závěrům:

S ohledem na provedené dokazování a vyjádření obviněného má Rada za prokázané, že se obviněný dopustil porušení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., podle něhož je provozovatel vysílání povinen zajistit, aby obchodní sdělení týkající se erotických služeb, erotických výrobků a humánních léčivých přípravků nebo doplňků stravy na podporu erekce a sexuální výkonnosti nebyly zařazovány do vysílání v době od 06.00 hodin do 22.00 hodin, a to tím, že 1) dne 23. července 2018 v čase 14:52:02 hodin na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „Clavin PLATINUM“ (ID kreativy 14873591), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy Clavin PLATINUM, který je přípravkem pro podporu erekce. [obrazová složka: text na balení produktu „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“, text pod balením produktu „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“] 2) dne 29. července 2018 v čase 12:42:25 na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „Clavin PLATINUM“ (ID kreativy 14874018), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy Clavin PLATINUM, který je přípravkem pro podporu erekce. [obrazová složka: text na balení produktu „PEVNÁ A RYCHLÁ EREKCE“, text pod balením produktu „Účinnost Clavin zajišťuje/obsahuje mj. (L-Arginin, L-Citrulin), selen, zinek a navíc Tribulus Terrestris a Crocus, které zlepšují erekci a sexuální prožitek.“] 3) dne 5. srpna 2018 v čase 15:48:43 na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018458), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“] 4) dne 23. srpna 2018 v čase 8:55:16 na programu Sport1 Czechia and Slovakia odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14018504), který byl obchodním sdělením obsahujícím propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“] 5) dne 29. srpna 2018 v čase 15:40:04 na programu SPORT2 odvysílal reklamní spot s motivem „ARGINMAX“ (ID kreativy 14021358), který byl obchodním sdělením obsahujícím

propagaci doplňku stravy ARGINMAX FORTE, který je přípravkem dlouhodobě zlepšujícím erekci a sexuální výkonnost [zvuková složka: „Arginmax, dlouhodobě zlepšuje erekci a sexuální výkonnost.“].

Argument obviněného, že k zařazení spotů do vysílání v uvedených časech došlo vinou selhání lidského faktoru, není z hlediska jeho odpovědnosti za přestupek relevantní; obviněný jako právnická osoba, provozovatel televizního vysílání, nese odpovědnost objektivní. Chybu jeho zaměstnance lze řešit interně v rámci pracovněprávní odpovědnosti, nikoli v rámci odpovědnosti za přestupek dle zákona č. 231/2001 Sb.

III.

Podmínka předchozího upozornění na porušení zákona dle ustanovení § 59 zákona č. 231/2001 Sb.

Dále se Rada zabývala tím, zda byla splněna podmínka pro uložení pokuty dle ustanovení § 59 odst. 1 zákona č. 231/2001 Sb., tedy zda již byl obviněný v minulosti upozorněn na typově obdobné porušení ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb.

Pokud Rada dle ustanovení § 59 odst. 1 zákona č. 231/2001 Sb. zjistí, že provozovatel vysílání porušuje povinnosti stanovené tímto zákonem nebo podmínky udělené licence, upozorní jej na porušení předmětného ustanovení a stanoví mu lhůtu k nápravě, která musí být v souladu s ustanovením § 59 odst. 2 zákona č. 231/2001 Sb. přiměřená charakteru porušené povinnosti.

Na porušení ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., byl již provozovatel vysílání AMC Networks Central Europe s.r.o., upozorněn.

Jednalo se o Upozornění na porušení zákona ze dne 7. listopadu 2017, č.j. RRTV/15689/2017-loj, sp.zn. RRTV/2017/1026/loj, které bylo provozovateli doručeno 23. listopadu 2017 a v němž Rada provozovatele upozornila na porušení ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., kterého se dopustil odvysíláním obchodního sdělení/reklamy na doplněk stravy Clavin PLATINUM dne 16. července 2017 v čase od 20:16:50 hodin na programu Film+.

Rada stanovila provozovateli lhůtu k nápravě 7 dní ode dne doručení předmětného upozornění. Lhůta k nápravě uplynula dne 30. listopadu 2017. Předchozí upozornění na porušení zákona tak bylo provozovateli vysílání doručeno s dostatečným předstihem před odvysíláním obchodních sdělení, pro jejichž odvysílání je vedeno toto řízení o přestupku.

Typová shodnost předchozího upozornění a nyní projednávaného případu tak, jak ji vyžaduje stávající judikatura Nejvyššího správního soudu, je zcela zjevná. V obou případech se jednalo o odvysílání obchodních sdělení propagujících doplňky stravy určené na podporu sexuální výkonnosti Clavin PLATINUM (respektive ARGINMAX FORTE) před 22. hodinou, tedy v rozporu s ustanovením § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb.

Není rozhodné, že v prvním případě bylo obchodní sdělení odvysíláno na programu Film+ a ve druhém pak na programech SPORT2 a Sport1 Czechia and Slovakia. Podstatné je, že se jedná o programy provozované totožným provozovatelem (AMC Networks Central Europe s.r.o.). Jak potvrdila judikatura správních soudů, institut předchozího upozornění je vztažen ke konkrétnímu provozovateli, nikoli ke konkrétnímu programu; týká se dodržování povinností provozovatele vysílání podle zákona, a to bez ohledu na to, kolik programů provozuje. Vztahuje se tedy na jakýkoli televizní program provozovaný jedním provozovatelem.

Rada tedy konstatovala, že podmínka pro uložení pokuty dle ustanovení § 59 odst. 1 zákona č. 231/2001 Sb., byla splněna a předchozí upozornění na porušení zákona naplňuje znaky typové shodnosti s nyní projednávaným případem tak, jak vyžaduje aktuální judikatura.

IV.

Dle ustanovení § 60 odst. 1 písm. l) zákona č. 231/2001 Sb., se provozovatel vysílání nebo provozovatel převzatého vysílání dopustí přestupku tím, že nedodrží povinnosti stanovené pro obchodní sdělení a skrytá obchodní sdělení.

Dle ustanovení § 60 odst. 7 písm. a) zákona č. 231/2001 Sb., lze za přestupek podle § 60 odst. 1 uložit pokutu od 5 000 Kč do 2 500 00 Kč.

Dle ustanovení § 61 odst. 2 zákona č. 231/2001 Sb., při určení druhu a výměry správního trestu za porušení povinnosti podle tohoto zákona Rada přihlíží také k povaze vysílaného programu a k postavení provozovatele vysílání a provozovatele převzatého vysílání na mediálním trhu se zřetelem k jeho odpovědnosti vůči divácké veřejnosti v oblasti informací, výchovy, kultury a zábavy. Dále přihlíží ke stanovisku věcně příslušného samoregulačního orgánu uvedeného v seznamu samoregulačních orgánů, obdrží-li toto stanovisko písemně do 10 pracovních dnů ode dne zahájení řízení.

Povaha vysílaného programu:

Předmětná obchodní sdělení byla zařazena do vysílání programů SPORT2 a Sport1 Czechia and Slovakia. Oba programy jsou šířeny prostřednictvím družice a nejsou tedy dostupné divákům v „běžné“ nabídce programů šířených v systému DVB-T (tedy v rámci pozemního digitálního televizního vysílání); divák si musí jejich sledování zpravidla zaplatit. Oba programy jsou výhradně tzv. sportovní (tj. vysílají zejména sportovní přenosy, případně jiné na sport zaměřené pořady) a jedná se tedy o programy zaměřené na úzce vymezený segment diváků. V případě hodnocení tohoto kritéria a jeho vlivu na výši pokuty je tedy třeba diferencovat mezi provozovatelem neplnoformátových programů (které jsou zaměřeny pouze na úzce vymezený segment diváků) a provozovatelem programů plnoformátových, a rovněž tak mezi provozovatelem programů, které jsou běžně dostupné, a programy „placenými“. **Jelikož tedy k odvysílání předmětných reklam došlo na programu, který je šířen prostřednictvím družice (a jehož sledování si musí diváci v České republice předplatit) a jelikož se jedná o program úzce zaměřený pouze na určitou skupinu diváků, Rada zhodnotila toto kritérium jako polehčující.**

Postavení provozovatele vysílání na mediálním trhu se zřetelem k jeho odpovědnosti vůči divácké veřejnosti v oblasti informací, výchovy, kultury a zábavy:

Provozovatel je komerčním subjektem, jehož hospodářská činnost spočívá v provozování televizního vysílání. Principem komerčního televizního vysílání je snaha o maximální sledovanost.

Hodnocení tohoto kritéria je nutno provést v kontextu s hodnocením kritéria posledně uvedeného, tj. v kontextu povahy vysílaného programu. Jelikož se totiž jedná o programy vysílané prostřednictvím družice, tj. o programy placené, navíc o programy úzce tematicky zaměřené (nikoli plnoformátové), není divácká obec programů z obou jmenovaných důvodů příliš široká. Postavení provozovatele na mediálním trhu tedy není nikterak dominantní a jeho celospolečenský vliv není tudíž příliš významný. Následky daného porušení zákona tak nedopadají na velké množství diváků. Rada v rámci předmětného řízení o přestupku neměla k dispozici konkrétní údaje o sledovanosti programu SPORT2 ze dnů 23. a 29. července 2018 a 29. srpna 2018, respektive programu Sport1 Czechia and Slovakia ze dnů 5. a 23. srpna 2018, potažmo údaje o

sledovanosti programů jako takových, nicméně z vlastní správní praxe je Radě známo, že sledovanost programů se pohybuje v nízkých hodnotách. **Proto Rada zhodnotila toto kritérium mírně polehčující.**

Pro úplnost Rada dodává, že v dané věci neobdržela žádné stanovisko samoregulačního orgánu.

Dle ustanovení § 37 zákona č. 250/2016 Sb., při určení druhu správního trestu a jeho výměry se přihlédne zejména

- a) k povaze a závažnosti přestupku,*
- b) k tomu, že o některém z více přestupků, které byly spáchány jedním skutkem nebo více skutky, nebylo rozhodnuto ve společném řízení,*
- c) k přitěžujícím a polehčujícím okolnostem,*
- d) u pokusu přestupku k tomu, do jaké míry se jednání pachatele přiblížilo k dokonání přestupku, jakož i k okolnostem a důvodům, pro které k jeho dokonání nedošlo,*
- e) u spolupachatelů k tomu, jakou měrou jednání každého z nich přispělo ke spáchání přestupku,*
- f) u fyzické osoby k jejím osobním poměrům a k tomu, zda a jakým způsobem byla pro totéž protiprávní jednání potrestána v jiném řízení před správním orgánem než v řízení o přestupku,*
- g) u právnické nebo podnikající fyzické osoby k povaze její činnosti,*
- h) u právního nástupce k tomu, v jakém rozsahu na něj přešly výnosy, užítky a jiné výhody ze spáchaného přestupku, a v případě více právních nástupců k tomu, zda některý z nich pokračuje v činnosti, při které byl přestupek spáchán,*
- i) u pokračujícího, trvajících a hromadného přestupku k tomu, zda k části jednání, jímž byl přestupek spáchán, došlo za účinnosti zákona, který za přestupek stanovil správní trest mírnější než zákon, který byl účinný při dokončení tohoto jednání.*

Dle ustanovení § 38 zákona č. 250/2016 Sb., povaha a závažnost přestupku je dána zejména

- a) významem zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem porušen nebo ohrožen,*
- b) významem a rozsahem následku přestupku,*
- c) způsobem spáchání přestupku,*
- d) okolnostmi spáchání přestupku,*
- e) u fyzické osoby též druhem a mírou jejího zavinění, popřípadě pohnutkou, je-li tato znakem skutkové podstaty přestupku,*
- f) délkou doby, po kterou trvalo protiprávní jednání pachatele nebo po kterou trval protiprávní stav udržovaný protiprávním jednáním pachatele,*
- g) počtem jednotlivých dílčích útoků, které tvoří pokračování v přestupku.*

S ohledem na charakter projednávaného přestupku přihlédne Rada při určení druhu trestu a jeho výměry, k povaze a závažnosti přestupku, k přitěžujícím a polehčujícím okolnostem a k povaze činnosti právnické osoby, tj. provozovatele televizního vysílání, to znamená k ustanovení § 37 písm. a), c) a g).

Co se týče povahy činnosti právnické osoby, toto kritérium obsahově zčásti pokrývá hodnocení kritéria dle ustanovení § 61 odst. 2 zákona č. 231/2001 Sb., tj. postavení provozovatele vysílání a provozovatele převzatého vysílání na mediálním trhu se zřetelem k jeho odpovědnosti vůči divácké veřejnosti v oblasti informací, výchovy, kultury a zábavy. Provozovatel je komerčním subjektem, jehož hospodářská činnost spočívá v provozování televizního vysílání. Principem komerčního televizního vysílání je snaha o maximální sledovanost a o generování zisku. Předmětné reklamní spoty byly zařazeny do televizního vysílání v rozporu s požadavky odborné péče, neboť obviněný je provozovatelem televizního vysílání mnoha televizních programů (v době rozhodování Rady o předmětném přestupku je obviněný držitelem 27 licencí k provozování různých televizních programů), je tedy profesionálem v oboru provozování televizního vysílání, a není laikem, kterého by snad mohla neznalost příslušných právních předpisů do jisté

míry omlouvat. Porušení ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., se tedy obviněný dopustil přímo v oboru své vlastní podnikatelské činnosti a **tuto okolnost tak byla Rada nucena hodnotit jako přitěžující.**

Co se týče polehčujících a přitěžujících okolností tak, jak jsou demonstrativně jmenovány v ustanovení § 39 a § 40 zákona č. 231/2001 Sb., konstatuje Rada, že žádná z uvedených skutečností (ať už polehčujících či přitěžujících) v dané věci nenastala. Rada proto jako polehčující či přitěžující hodnotila okolnosti další (viz výše a níže).

Povaha a závažnost přestupku jsou v projednávané věci dány dle ustanovení § 38 zákona č. 250/2016 Sb., významem zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem porušen nebo ohrožen, významem a rozsahem následku přestupku, způsobem spáchání přestupku, okolnostmi spáchání přestupku, délkou doby, po kterou trvalo protiprávní jednání pachatele a konečně také počtem jednotlivých dílčích útoků, které v tomto případě tvoří pokračování v přestupku.

Jako středně závažný Rada zhodnotila význam zákonem chráněného zájmu, který mohl být přestupkem ohrožen, respektive možný škodlivý následek přestupku. Ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb., směřuje, jako celá řada dalších ustanovení zákona o vysílání, k ochraně dětí a mladistvých před „škodlivým“ mediálním obsahem v době od 06:00 do 22:00 hodin. Konzumace obchodních sdělení, které propagují doplňky stravy na podporu sexuální výkonnosti, je způsobila ovlivnit v daném případě zejména mravní vývoj dětí a mladistvých. Proto zákonodárce vysílání takových sdělení zakazuje. Ochrana psychického, fyzického a mravního vývoje dětí a mladistvých jednoznačně patří mezi priority zákona o vysílání, stejně jako práva, ať už tuzemského či mezinárodního, obecně. **Středně závažný význam zákonem chráněného zájmu tak Rada vyhodnotila pro obviněného jako mírně přitěžující.**

Co se týče hodnocení významu a rozsahu následku přestupku, pak je Rada konstatuje, že následek není součástí skutkové podstaty přestupku dle ustanovení § 49 odst. 1 písm. c) zákona č. 231/2001 Sb. K naplnění skutkové podstaty postačí pouze jednání obviněného spočívající v odvysílání obchodních sdělení propagujících doplňky stravy na podporu erekce či sexuální výkonnosti v době od 06:00 do 22:00 hodin. **Následek přestupku tedy Rada v dané věci nehodnotila.**

Ohledně způsobu spáchání přestupku Rada uvádí, že byl spáchán formou vědomé nedbalosti obviněného. Obviněný sice přestupek spáchat nechtěl, ovšem bez přiměřených důvodů spoléhal na to, že má nastaveny takové kontrolní mechanismy, které odvysílání předmětných obchodních sdělení v zakázané době zabrání. S ohledem na fakt, že k odvysílání předmětných reklam v době od 06:00 do 22:00 hodin došlo během posuzované doby (tj. v průběhu cca jednoho kalendářního měsíce) v celkem pěti případech, provozovatel zcela zjevně žádné spolehlivé kontrolní mechanismy nastaveny neměl. **Zavinění provozovatele ve formě nedbalostní, nikoli tedy úmyslné, hodnotí Rada jako okolnost polehčující.**

Co se týče délky doby, po kterou protiprávní jednání trvalo, pak Rada konstatuje, že všechna inkriminovaná obchodní sdělení měla stopáž 10 sekund, což je v porovnání s celkovým 24hodinovým vysílacím časem programů nepatrným úsekem. **Dětský divák tak nebyl nepříznivým vlivům zakázaného obchodního sdělení vystaven po značnou dobu, což je okolností hovořící pro uložení pokuty blíže dolní hranici zákonné sazby.**

A konečně Rada neopomněla vzít v potaz počet jednotlivých dílčích útoků, které v tomto případě tvoří pokračování v přestupku. Obviněný se v průběhu jednoho kalendářního měsíce dopustil celkem pěti dílčích útoků, tedy pětkrát odvysílal v době od 06:00 do 22:00 hodin obchodní sdělení propagující doplněk stravy na podporu sexuální výkonnosti. Nestalo se tak v ojedinělém případě, ale celkem pětkrát, a **Rada tuto skutečnost hodnotila jako přitěžující.**

Shrnutí:

Při stanovení výše pokuty Rada shledala jako polehčující vyhodnocení kritéria povaha vysílaného programu, stejně tak jako mírně polehčující hodnotila postavení provozovatele na mediálním trhu se zřetelem k jeho odpovědnosti vůči divácké veřejnosti v oblasti informací, výchovy, kultury a zábavy.

Jako polehčující hodnotila Rada fakt, že přestupek byl spáchán ve formě vědomé nedbalosti (tedy nikoli úmyslu). Polehčující okolností bylo taktéž to, že dětský divák nebyl nepříznivým vlivům zakázaného obchodního sdělení vystaven po značnou dobu.

Jako přitěžující okolnost hodnotila Rada skutečnost, že přestupek byl spáchán přímo v oboru podnikatelské činnosti obviněného (tedy provozování televizního vysílání), jako mírně přitěžující hodnotila Rada středně závažný význam zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem ohrožen.

Jako přitěžující vzala Rada v potaz fakt, že ke spáchání přestupku došlo celkem pěti dílčími útoky.

Na základě shora uvedeného tak Rada rozhodla uložit obviněnému pokutu ve výši 250 000 Kč, tedy ve výši 10% z horní hranice zákonné sazby.

Náhrada nákladů řízení:

Vzhledem k tomu, že řízení o přestupku vyvolal obviněný porušení svém právní povinnosti, uložila mu Rada v souladu s ustanovením § 95 odst. 1 zákona č. 250/2016, o odpovědnosti za přestupky, a § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb., uložila Rada obviněnému povinnost uhradit paušální částku nákladů řízení ve výši 1 000 Kč na účet č. 3711-19223001/0710, variabilní symbol 20181043, úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí lze v souladu s ustanovením § 66 zákona č. 231/2001 Sb. podat žalobu k Městskému soudu v Praze ve lhůtě dvou měsíců od doručení písemného vyhotovení tohoto rozhodnutí. Podání žaloby má odkladný účinek.

Ivan Krejčí

předseda Rady

pro rozhlasové a televizní vysílání

elektronicky podepsáno