



RADA
PRO ROZHLASOVÉ A TELEVIZNÍ
VYSÍLÁNÍ

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání

Škrétkova 44/6, 120 00 Praha 2

Tel.: + 420 274 813 830 / Fax: + 420 274 810 885

www.rrtv.cz

Jedn. identifikátor 273192-RRTV

Naše č. j. RRTV/8338/2018-
had
Sp. zn. RRTV/2017/441/had
Zasedání Rady 6-2018/poř. č. 37

Magdaléna Poncza,
Českobratrská 1403/2,
70200 Ostrava

Vyřizuje: AO

Datum, místo 21. 3. 2018, Praha

NAPOMENUTÍ

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen "Rada"), jakožto ústřední správní úřad, v rámci své kompetence dané § 7 písm. a) a § 8a odst. 2 písm. j) a § 8a odst. 2 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy a o změně a doplnění zákona č. 468/1991 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání, ve znění platných předpisů, účinných v době odvysílání obchodního sdělení (dále jen „zákon č. 40/1995 Sb.“), a ustanovení § 45 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (dále jen zákon č. 250/2016 Sb.), v platném znění, a § 67 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, **vydala** dne 20. března 2018 následující rozhodnutí:

I. Rada pro rozhlasové a televizní vysílání podle ustanovení § 140 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správního řádu, tímto spojuje z moci úřední správní řízení vedená se společností JANKAR PROFI, s.r.o., IČ: 25868128, se sídlem Čeladná 262, okres Frýdek-Místek, PSČ 73912, pod sp. zn. RRTV/2017/441/had. a sp. zn. RRTV/2017/443/had do jednoho společného řízení nadále vedeného pod sp. zn. RRTV/2017/441/had.

II. Obviněná společnost JANKAR PROFI, s.r.o., IČ: 25868128, se sídlem Čeladná 262, okres Frýdek-Místek, PSČ 73912 se uznává vinným ze spáchání přestupku podle ustanovení § 5d odst. 2 zákona č. 40/1995 Sb., dle čl. 7 odst. 3 a 4 písm. a) Nařízení EP a Rady (EU) č. 1169/2011, kterým se stanoví, že informace o potravině nesmějí připisovat jakékoli potravině vlastnosti umožňující zabránit určité lidské nemoci, zmírnit ji nebo ji vyléčit, ani na tyto vlastnosti odkazovat, včetně související reklamy (teleshoppingu), a to zadáním reklamy/teleshoppingu na produkt KARDIOFIT proti civilizačním nemocem, odvysílané dne 17. prosince 2016 v čase 13:53:07 hodin na programu NOVA, neboť v obchodním sdělení je propagován účinek produktu ve vztahu k civilizačním chorobám a kardiovaskulárním problémům, konkrétně pak jejich předcházení, čímž je deklarován preventivní účinek potravin, a ze spáchání přestupku podle ustanovení § 2 odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., a to zadáním reklamy/teleshoppingu KARDIOFIT proti civilizačním nemocem a MAGNESIUM biokomplex, odvysílané dne 17. prosince 2016 v čase 13:53:07 hodin na programu NOVA, která je nekalou obchodní praktikou podle zvláštního předpisu, tj. podle ustanovení § 5 odst. 2 písm. b) zákona č. 634/1992 Sb., o ochraně spotřebitele, protože v obchodním sdělení je deklarováno, že dostupnost magnesia v běžných potravinách je nízká. Tendencně je sděleno následující: „Hořčík je v naší běžné stravě obsažen velmi málo, obsahují ho ve větším množství některé specifické plodiny, které kvantifikovaně nemáme ve stravě příliš často, například mák nebo mandle, ořechy, čočka nebo některé luštěniny a jinak moc není“, přičemž dle odborné literatury je hořčík běžně zastoupen zejména v listové zelenině, živočišných bílkovinách a ořechách. Uvedenými sděleními mohl být divák uveden v omyl o výhodách nabízeného produktu, resp. o výskytu hořčíku a jeho dostupnosti, a to v kontextu

vyzdvižení kvalit doplňku stravy, který měl v běžné potravě nedostatečně zastoupený hořčík doplnit. Spotřebitel tak mohl učinit rozhodnutí o koupi produktu, které by jinak neučinil.

III. Rada dle ustanovení § 45 zákona č. 250/2016 Sb. rozhodla uložit pachateli JANKAR PROFI, s.r.o., IČ: 25868128, se sídlem Čeladná 262, okres Frýdek-Místek, PSČ 73912 za spáchání uvedeného přestupku správní trest ve formě napomenutí, kterým se pachatel výslovně upozorňuje na důsledky svého protiprávního jednání, které mu hrozí v případě opakování výše uvedeného protiprávního jednání, a to peněžité trest. Pachateli je možné v budoucnu uložit pokutu ve výši 5 000 000 Kč za porušení § 2 odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., respektive 2 000 000 Kč v případě porušení § 5d odst. 2 zákona č. 40/1995 Sb.

IV. V souladu s ustanovením § 95 odst. 1 zákona č. 250/2016, o odpovědnosti za přestupky, a § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb. uložila Rada účastníku řízení povinnost uhradit paušální částku nákladů řízení ve výši 1 000,- Kč (slovy jedentisíckorun) na účet č. 3711-19223001/0710, variabilní symbol 2017441, úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Odůvodnění:

Rada rozhodla zahájit se zadavatelem reklamy/teleshoppingu, společností JANKAR PROFI, s.r.o., IČ: 25868128, se sídlem Čeladná 262, okres Frýdek-Místek, PSČ 73912, správní řízení pro možné porušení § 5d odst. 2 zákona č. 40/1995 Sb., dle čl. 7 odst. 3 a 4 písm. a) Nařízení EP a Rady (EU) č. 1169/2011, kterým se stanoví, že informace o potravině nesmějí připisovat jakékoli potravině vlastnosti umožňující zabránit určité lidské nemoci, zmírnit ji nebo ji vyléčit, ani na tyto vlastnosti odkazovat, včetně související reklamy (teleshoppingu), a to prostřednictvím reklamy/teleshoppingu na produkt KARDIOFIT proti civilizačním nemocem, odvysílané dne 17. prosince 2016 v čase 13:53:07 hodin na program NOVA, neboť je deklarován účinek ve vztahu k civilizačním chorobám a kardiovaskulárním problémům, konkrétně pak jejich předcházení, čímž je deklarován preventivní účinek potravin.

V případě tohoto obchodního sdělení, které je označeno jako teleshopping, je nutno konstatovat, že se jedná o reklamu ve smyslu zákona č. 40/1995 Sb., konkrétně § 1 odst. 2, dle kterého se reklamou rozumí, *předvedení či jiná prezentace šířené zejména komunikačními médii, mající za cíl podporu podnikatelské činnosti, zejména podporu spotřeby nebo prodeje zboží, výstavby, pronájmu nebo prodeje nemovitostí, prodeje nebo využití práv nebo závazků, podporu poskytování služeb, propagaci ochranné známky.*

Pokud tedy zákon č. 40/1995 Sb. hovoří ve svých ustanoveních o reklamě, pak se tato ustanovení vztahují i na teleshopping, neboť tento typ obchodního sdělení má všechny znaky reklamy, což konstatuje i definice teleshoppingu, jímž se rozumí přímá nabídka zboží, a to včetně nemovitého majetku, práv a závazků, nebo služeb, určená veřejnosti a zařazená do rozhlasového či televizního vysílání za úplatu nebo obdobnou protihodnotu, která vyplývá z ustanovení § 2 odst. 1 písm. r) zákona č. 231/2001 Sb.

Z pohledu zákona č. 40/1995 Sb., pak je zřejmé, že na předmětné obchodní sdělení jsou aplikovatelná ustanovení a tedy i požadavky tohoto zákona.

Premiéra obchodního sdělení, jehož zadavatelem je společnost JANKAR PROFI, s.r.o., byla odvysílána jako součást teleshoppingového pořadu Tipy ptáka Loskutáka dne 17. prosince 2016 v čase 13:53:07 hodin na program NOVA.

Popis:

Moderátorka: „Po Radách pro vás máme přídavek v podobě Tipů ptáka Loskutáka. Některé vám můžou posloužit jako tipy na vánoční dárky, takže si je rozhodně nenechejte ujít. A s tím prvním za námi přišel pan doktor, Karel Bojda. Naše tělo potřebuje spoustu důležitých minerálů, vitamínů, například vitamín C nebo železo, vápník. Vynechala jsem něco, pane doktore?“

Karel Bojda: „Ano, naše tělo potřebuje jako jeden z nejdůležitějších prvků také magnézium neboli hořčík.“

Moderátorka: „Ale myslím, že ten není úplně diskutovaný, moc o něm nevíme a přitom bude asi důležitý. Jaká je situace?“

Karel Bojda: „Nevěnuje se mu patřičná pozornost, to je pravda. Ten hořčík je trošičku opomíjený, protože jeho nedostatek se nějak neprojevuje devastálně pro člověka. Sem tam se člověku klepe víčko nebo třeba palec či nějaký prst na ruce, sem tam dostane nějakou křeč, ale není to takové, jako třeba u vitamínu C, kde to jde na kurděje nebo v případě nedostatku železa, tak takový nedostatek prostě se u hořčíku neprojeví.“

Moderátorka: „Je dostatečně hořčík obsažen v naší běžné stravě nebo není?“

Karel Bojda: „Hořčík je v naší běžné stravě obsažen velmi málo, obsahují ho ve větším množství některé specifické plodiny, které kvantifikovaně nemáme ve stravě příliš často, například mák nebo mandle, ořechy, čočka nebo některé luštěniny a jinak moc není.“

Moderátorka: „Jakým způsobem se projevuje nedostatek hořčíku v našem těle?“

Karel Bojda: „Nedostatek se projevuje tak, že člověk obvykle má nějakou křeč, tu a tam škrábání třeba víčka, dále má v kritičtějším nedostatku potíže s metabolismem, protože hořčík se účastní až 300 různých enzymatických reakcí, může mít bolesti hlavy, udává se, že i sklony k Alzheimerově chorobě, no a může to skončit i třeba nějakou tachykardií, srdečním kolapsem typu infarkt nebo mrtvice, apod.“

Moderátorka: „V lékárnách určitě je k dostání spousta doplňků stravy, které hořčík obsahují, proč tedy nové Magnesium, v čem je jiné?“

Karel Bojda: „Nové Magnesium právě proto, protože jsem provozovatelem lékárny a vidím, co se vyskytuje a zjišťují, že ty přípravky, byť jich dělá hromada firem, tak se dělají velmi podobným způsobem a jako hlavní komponenty hořčíku se používají v podstatě anorganické chemikálie, jako je uhličitan hořečnatý nebo oxid hořečnatý, které podobně jako písek prochází lidským trávicím traktem a jsou velmi málo rozpustné a málo se vstřebávají. Proto jsme vyvinuli nový typ hořčíku.“

Moderátorka: „Jaké má složení?“

Karel Bojda: „Tento hořčík má tři druhy magnézia v sobě obsaženy. Jedná se o formu organickou, kde máme citrát hořečnatý, je to dobrá vstřebatelná forma. Jedná se o formu iontovou, kterou představuje magnézium z moře, ze sedimentu řas, které se těží, a to obsahuje kromě vysokého obsahu hořčíku také řadu prvků, až 70 různých prvků, které přirozeně obsahuje mořská voda a dále tam máme obsaženou třetí, tzv. bioformu, a to je naaminokyseliny hořčík, je to bisglycinát hořečnatý.“

Moderátorka: „Jaké další benefity má tento přípravek?“

Karel Bojda: „Přípravek navíc obsahuje vitamín B6, který umožní lepší vstřebávání veškerých hořčíkových substancí.“

Moderátorka: „Komu je ideálně určený?“

Karel Bojda: „Hořčík potřebuje víceméně každý, protože až 75% euroamerické populace je podhodnoceno v příjmu hořčíku tak nějak chronickým způsobem. Ale zvýšenou potřebu mají všichni, kteří sportují, kteří se potí, dělají třeba nějakou manuálně těžší práci, lidé, kteří mají diabetes, kteří užívají nějakou hormonální léčbu, stačí antikoncepce, dále jsou to lidé, kteří užívají diuretické preparáty, často starší lidé, lidé, kteří mají nějaké srdečně cévní potíže, ti všichni by měli užívat magnézium a přibírat si ho.“

Moderátorka: „Pane doktore, vy jste ovšem nevyvinul jenom tento doplněk stravy obsahující magnézium, ale také ještě doplněk, který je určen proti civilizačním chorobám.“

Karel Bojda: „Ano, je to pravda, je to přípravek, který se jmenuje Kardiofit a je to přípravek, který je víceméně preventivní **a má právé za úkol, jeho užívání, předcházet civilizačním chorobám a bránit takovým těm kardiovaskulárním problémům.** Má za úkol snižovat hladinu homocysteinu, kterou soudobá, vlastně společnost, má v krvi velice často toho mnoho a tento přípravek je jako preventivní proti tomuhle.“

Moderátorka: „Pane doktore, mě ještě zajímá, kde můžeme tyto výrobky koupit a za jakou cenu?“

Karel Bojda: „Výrobky se dají koupit ideálně v e-shopu medicinka.cz. Je to e-shop kamenné lékárny Medikamentum, za tyto ceny: Při objednání jednoho balení zaplatíte 220 korun, při objednání dvou balení Magnesium biokomplexu zaplatíte 400 korun, při objednání tří balení Magnesia biokomplexu zaplatíte 580 korun a poštovné se neplatí. Dále přípravek Kardiofit jedno balení stojí 220 korun. Všechny naše výrobky lze zakoupit v lékárnách.“

Moderátorka: „Děkuji za vyčerpávající informace, pane doktore. To bylo magnézium a velmi snadná cesta, jak ho dostat do našeho těla. A potřebujeme ho všichni, tak na to pamatujte.“

Na základě analýzy byly zjištěny následující skutečnosti:

Produkt Kardiofit je nabízen, dle slov moderátorky a prodejce, jako prevence civilizačních chorob. „Pane doktore, vy jste ovšem nevyvinul jenom tento doplněk stravy obsahující magnézium, **ale také ještě doplněk, který je určen proti civilizačním chorobám.**“ - „Ano, je to pravda, je to přípravek, který se jmenuje Kardiofit a je to přípravek, který je víceméně preventivní **a má právé za úkol, jeho užívání, předcházet civilizačním chorobám a bránit takovým těm kardiovaskulárním problémům.** Má za úkol snižovat hladinu homocysteinu, kterou soudobá, vlastně společnost, má v krvi velice často toho mnoho a tento přípravek je jako preventivní proti tomuhle.“

V daném případě je tak deklarován účinek přípravku při předcházení civilizačním chorobám, tedy preventivní účinek produktu.

Dle ustanovení § 5d odst. 2 zákona o regulaci reklamy musí reklama na potraviny splňovat požadavky stanovené zákonem o potravinách a tabákových výrobcích, zejména pokud jde o uvedení informace naznačující, že země původu potraviny je Česká republika, přímo použitelným předpisem Evropské unie o poskytování informací o potravinách spotřebitelům a přímo použitelnými předpisy Evropské unie, které stanoví pravidla pro použití označení původu, zeměpisných označení a tradičních výrazů. V kontextu Nařízení EP a Rady č. 1169/2011 ze dne 25. října 2011, článku 7 odst. 3, nesmějí informace o potravině přepisovat jakékoli potraviny vlastnosti umožňující zabránit určité lidské nemoci, zmírnit ji nebo ji vyléčit, ani na tyto vlastnosti odkazovat, včetně související reklamy.

Na základě uvedeného Rada rozhodla o zahájení správního řízení pro možné porušení § 5d odst. 2 zákona č. 40/1995 Sb., dle čl. 7 odst. 3 a 4 písm. a) Nařízení EP a Rady (EU) č. 1169/2011, kterým se stanoví, že informace o potravině nesmějí přepisovat jakékoli potraviny vlastnosti umožňující zabránit určité lidské nemoci, zmírnit ji nebo ji vyléčit, ani na tyto vlastnosti odkazovat, včetně související reklamy (teleshoppingu).

Rada dále taktéž rozhodla zahájit se zadavatelem reklamy/teleshoppingu, společností JANKAR PROFI, s.r.o., IČ: 25868128, se sídlem Čeladná 262, okres Frýdek-Místek, PSČ 73912, správní řízení pro možné porušení § 2 odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., čehož se mohl dopustit zadáním reklamy/teleshoppingu KARDIOFIT proti civilizačním nemocem a MAGNESIUM biokomplex, odvysílané dne 17. prosince 2016 v čase 13:53:07 hodin na programu NOVA, která může být nekalou obchodní praktikou podle zvláštního předpisu, tj. podle ustanovení § 5 odst. 2 písm. b) zákona č. 634/1992 Sb., o ochraně spotřebitele, a to tím, že v obchodním sdělení je

deklarováno, že dostupnost magnesia v běžných potravinách je nízká. Tendencně je sděleno následující: „Hořčík je v naší běžné stravě obsažen velmi málo, obsahují ho ve větším množství některé specifické plodiny, které kvantifikovaně nemáme ve stravě příliš často, například mák nebo mandle, ořechy, čočka nebo některé luštěniny a jinak moc není“, přičemž dle odborné literatury je hořčík běžně zastoupen zejména v listové zelenině, živočišných bílkovinách a ořechách. Uvedenými sděleními mohl být divák uveden v omyl o výhodách nabízeného produktu, resp. o výskytu hořčíku a jeho dostupnosti, a to v kontextu vyzdvižení kvalit doplňku stravy, který měl v běžné stravě nedostatečně zastoupený hořčík doplnit. Spotřebitel tak mohl učinit rozhodnutí o koupi produktu, které by jinak neučinil.

Premiéra obchodního sdělení, jehož zadavatelem je společnost JANKAR PROFI, s.r.o., byla odvysílána jako součást teleshoppingového pořadu Tipy ptáka Loskutáka dne 17. prosince 2016 v čase 13:53:07 hodin na programu NOVA.

Popis:

Moderátorka: „Po Radách pro vás máme přídavek v podobě Tipů ptáka Loskutáka. Některé vám můžou posloužit jako tipy na vánoční dárky, takže si je rozhodně nenechejte ujít. A s tím prvním za námi přišel pan doktor, Karel Bojda. Naše tělo potřebuje spoustu důležitých minerálů, vitamínů, například vitamín C nebo železo, vápník. Vynechala jsem něco, pane doktore?“

Karel Bojda: „Ano, naše tělo potřebuje jako jeden z nejdůležitějších prvků také magnézium neboli hořčík.“

Moderátorka: „Ale myslím, že ten není úplně diskutovaný, moc o něm nevíme a přitom bude asi důležitý. Jaká je situace?“

Karel Bojda: „Nevěnuje se mu patřičná pozornost, to je pravda. Ten hořčík je trošičku opomíjený, protože jeho nedostatek se nějak neprojevuje devastačně pro člověka. Sem tam se člověku klepe víčko nebo třeba palec či nějaký prst na ruce, sem tam dostane nějakou křeč, ale není to takové, jako třeba u vitamínu C, kde to jde na kurděje nebo v případě nedostatku železa, tak takový nedostatek prostě se u hořčíku neprojeví.“

Moderátorka: „Je dostatečně hořčík obsažen v naší běžné stravě nebo není?“

Karel Bojda: „**Hořčík je v naší běžné stravě obsažen velmi málo, obsahují ho ve větším množství některé specifické plodiny, které kvantifikovaně nemáme ve stravě příliš často, například mák nebo mandle, ořechy, čočka nebo některé luštěniny a jinak moc není.**“

Moderátorka: „Jakým způsobem se projevuje nedostatek hořčíku v našem těle?“

Karel Bojda: „Nedostatek se projevuje tak, že člověk obvykle má nějakou křeč, tu a tam šklubání třeba víčka, dále má v kritičtějším nedostatku potíže s metabolismem, **protože hořčík se účastní až 300 různých enzymatických reakcí, může mít bolesti hlavy, udává se, že i sklony k Alzheimerově chorobě, no a může to skončit i třeba nějakou tachykardií, srdečním kolapsem typu infarkt nebo mrtvice, apod.**“

Moderátorka: „V lékárnách určitě je k dostání spousta doplňků stravy, které hořčík obsahují, proč tedy nové Magnesium, v čem je jiné?“

Karel Bojda: „Nové Magnesium právě proto, protože jsem provozovatelem lékárny a vidím, co se vyskytuje a zjišťují, že ty přípravky, byť jich dělá hromada firem, tak se dělají velmi podobným způsobem a jako hlavní komponenty hořčíku se používají v podstatě anorganické chemikálie, jako je uhličitán hořečnatý nebo oxid hořečnatý, které podobně jako písek prochází lidským trávicím traktem a jsou velmi málo rozpustné a málo se vstřebávají. Proto jsme vyvinuli nový typ hořčíku.“

Moderátorka: „Jaké má složení?“

Karel Bojda: „Tento hořčík má tři druhy magnézia v sobě obsaženy. Jedná se o formu organickou, kde máme citrát hořečnatý, je to dobrá vstřebatelná forma. Jedná se o formu iontovou, kterou představuje magnézium z moře, ze sedimentu řas, které se těží, a to obsahuje kromě vysokého obsahu hořčíku také řadu prvků, až 70 různých prvků, které přirozeně obsahuje

mořská voda a dále tam máme obsaženou třetí, tzv. bioformu, a to je naaminokyseliny hořčík, je to bisglycinát hořečnatý.“

Moderátorka: „Jaké další benefity má tento přípravek?“

Karel Bojda: „Přípravek navíc obsahuje vitamín B6, který umožní lepší vstřebávání veškerých hořčíkových substancí.“

Moderátorka: „Komu je ideálně určený?“

Karel Bojda: „Hořčík potřebuje víceméně každý, protože až 75% euroamerické populace je podhodnoceno v příjmu hořčíku tak nějak chronickým způsobem. Ale zvýšenou potřebu mají všichni, kteří sportují, kteří se potí, dělají třeba nějakou manuálně těžší práci, lidé, kteří mají diabetes, kteří užívají nějakou hormonální léčbu, stačí antikoncepce, dále jsou to lidé, kteří užívají diuretické preparáty, často starší lidé, lidé, kteří mají nějaké srdečně cévní potíže, ti všichni by měli užívat magnézium a přibírat si ho.“

Moderátorka: „Pane doktore, vy jste ovšem nevyvinul jenom tento doplněk stravy obsahující magnézium, **ale také ještě doplněk, který je určen proti civilizačním chorobám.**“

Karel Bojda: „Ano, je to pravda, je to přípravek, který se jmenuje Kardiofit a je to přípravek, který je víceméně preventivní a má právě za úkol, jeho užívání, předcházet civilizačním chorobám a bránit takovým těm kardiovaskulárním problémům. Má za úkol snižovat hladinu homocysteinu, kterou soudobá, vlastně společnost, má v krvi velice často toho mnoho a tento přípravek je jako preventivní proti tomuhle.“

Moderátorka: „Pane doktore, mě ještě zajímá, kde můžeme tyto výrobky koupit a za jakou cenu?“

Karel Bojda: „Výrobky se dají koupit ideálně v e-shopu medicinka.cz. Je to e-shop kamenné lékárny Medikamentum, za tyto ceny: Při objednání jednoho balení zaplatíte 220 korun, při objednání dvou balení Magnesium biokomplexu zaplatíte 400 korun, při objednání tří balení Magnesia biokomplexu zaplatíte 580 korun a poštovné se neplatí. Dále přípravek Kardiofit jedno balení stojí 220 korun. Všechny naše výrobky lze zakoupit v lékárnách.“

Moderátorka: „Děkuji za vyčerpávající informace, pane doktore. To bylo magnézium a velmi snadná cesta, jak ho dostat do našeho těla. A potřebujeme ho všichni, tak na to pamatujte.“

Na základě analýzy byly zjištěny následující skutečnosti:

Dle odborné literatury by dospělí měli přijímat alespoň 365 mg hořčíku za den. Hlavními zdroji jsou listová zelenina, živočišné bílkoviny a ořechy. Vysoký obsah hořčíku mají také některé minerální vody např. šaratické a zaječické. Ty obsahují heptahydrát síranu hořečnatého, který se ze střeva omezeně vstřebává a váže na sebe vodu-působí tedy jako osmoticky účinné projímadlo. K nahrazení nedostatku hořčíku se podává perorálně uhličitan hořečnatý, magnesium-citrát nebo laktát, při akutním nedostatku parenterálně magnesium-asparát.

(zdroj: SCHNEIDERKA, Petr, et al. *Kapitolyz klinické biochemie*. 2. vydání. Praha : Karolinum, 2004. ISBN 80-246-0678-X).

Z obsahu obchodního sdělení vyplývá, že hořčík je zastoupen v potravinách, které nejsou běžně užívány.

Tendenčně je sděleno následující: „**Hořčík je v naší běžné stravě obsažen velmi málo, obsahují ho ve větším množství některé specifické plodiny, které kvantifikovaně nemáme ve stravě příliš často, například mák nebo mandle, ořechy, čočka nebo některé luštěniny a jinak moc není.**“

Pravdou však je, že hořčík je zastoupen dle odborné literatury v mase či minerálních vodách. Tedy v potravinách, které jsou naopak dostupné v běžném životě.

Divák mohl být uveden v omyl tím, že byly záměrně zkresleny informace o dostupnosti hořčiku v potravinách, čímž mohlo dojít k porušení § 2 odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., kterým jsou zakázány nekalé obchodní praktiky podle zvláštního předpisu, tj. podle ustanovení § 5 odst. 2 písm. b) zákona č. 634/1992 Sb., o ochraně spotřebitele. Spotřebitel tak mohl učinit rozhodnutí o koupi produktu, které by jinak neučinil.

Rada na základě uvedeného rozhodla zahájit správní řízení z moci úřední pro možné porušení § 2 odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., v platném znění. Ve věci obou správních řízení (před vydáním usnesení o spojení řízení) bylo provedeno dokazování zhlédnutím audiovizuálního záznamu obchodního sdělení.

Vyjádření účastníka:

Účastník se vyjádřil pro každé z uvedených správních řízení samostatně:

Zadavatel si u společnosti TV Nova s.r.o. (dříve pod obchodní firmou CET 21 spol. s r.o.), se sídlem Praha 5, Kříženeckého nám. 1078/5, PSČ 15200, IČ: 45800456, jako zpracovatele ve smyslu ust. § o zákona č. 40/1955 Sb., o regulaci reklamy, objednal reklamu na produkt KARDIOFIT, která se měla objevit v pořadu „Rady ptáka Loskutáka“.

Ing. Karel Bojda, jenž v programu jménem Zadavatele, vystupoval, stejně jako Zadavatel jakožto právnická osoba je činným v oblasti farmacie, vývoje a výzkumu zdravotnických prostředků, potravinových doplňků. Oba tyto subjekty se neorientují na poli regulace reklamy, a tudíž si neuvědomili, že pronesením věty „Ano je to pravda, je to přípravek,má právě za úkol, jeho užívání, předcházet civilizačním chorobám a bránit takovým těm kardiovaskulárním problémům,..“ by mohlo dojít k porušení právních předpisů ČR a Evropské Unie. Po zahájení správního řízení Radou pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen „RRTV“) Zadavatel opětovně shlédl namítanou reklamu / teleshopping a sděluje, že pronesená a namítaná věta byla zvolena velice nešťastně, když Ing. Karel Bojda, jenž působí ve farmaceutické oblasti několik let, je osobou, která ví, že žádný přípravek nemůže zabránit civilizační chorobě. Zadavatel jako osoba, která si u společnosti TV NOVA s.r.o. jako zpracovatele objednala reklamu, má za to, že za obsah reklamy / teleshoppingu by měl odpovídat zpracovatel, který je osobou znalou v oblasti reklamy a propagace výrobků.

Zadavatel nepochybně, že v pořadu „Rady ptáka Loskutáka“ skutečně na otázku moderátorky pořadu: „Je dostatečně hořčík obsažen v naší běžné stravě nebo není?“, odpověděl jednatel Zadavatele, Ing. Karel Bojda, následovně: „Hořčík je v naší běžné stravě obsažen velmi málo, obsahují ho ve větším množství některé specifické plodiny, které kvantifikovaně nemáme ve stravě příliš často, například mák nebo mandle, ořechy, čočka nebo luštěniny a jinak moc není.“

Zadavatel v této souvislosti odkazuje na ustanovení smlouvy ze dne 16.11.2016, uzavřenou mezi Zadavatelem a TV NOVA s.r.o., ve kterém se uvádí, že: „Tento dokument slouží jako návrh klienta na obsah reportáže a způsob prezentace zboží ú služeb klienta v reportáži. Klient bere na vědomí a je srozuměn s tím, že konečné rozhodnutí o podobě teleshoppingového bloku Tipy ptáka Loskutáka je plně v kompetenci CET 21 spol. s r.o., jakožto výrobce teleshoppingového bloku.“ Na základě tohoto ujednání měl Zadavatel za to, že obsah reklamy / teleshoppingu bude ze strany zpracovatele upraven tak, aby vyhovoval právním předpisům. K samotné smlouvě Zadavatel uvádí, že návrh smlouvy Zadavatel odeslal TV NOVA s.r.o., konkrétně Dáše Kouřilové, dramaturgyni, emailem dne 15.11.2016.

Zadavatel si dále dovoluje k výše uvedenému sdělit, že tato reklama běžela v televizi jen jednou, a to právě dne 17.12.2016, jindy už se tato reklama na TV NOVA ani nikde jinde neobjevila. Zadavatel si ještě dovoluje uvést, že ve spolupráci s TV NOVA již Zadavatel nepokračuje. Jedním

z důvodů proč byla spolupráce s touto televizí ukončena, byla právě ta skutečnost, že Zadavatel nebyl spokojen s prací produkce, kdy dle jeho názoru nikdo z produkčních nehledá legislativní rámec pořadu.

Z vyjádření účastník vyplývá, že formulační sdělení „jsou nešťastná“, respektive „pronesená a namítaná věta byla zvolena velice nešťastně, když účelem bylo sdělit, že v dnešní hektické době spousta lidí zanedbává zdravý životní styl a spíše jí jednostranná jídla (fast foody apod.), a že právě pro tyto osoby, které nedbají na pestrost jídelníčku, resp. na potraviny, ve kterých je obsažen hořčík, je produkt určen.“

Zjištění Rady, potažmo skutkovou podstatu, účastník nikterak nerozporuje. Z vyjádření vyplývá, že dle účastníka by měl být zodpovědný zpracovatel.

Uvedená argumentace je však v rozporu s konstrukcí zodpovědnosti za obsah reklamy, která je v zákoně o regulaci reklamy upravena v § 6b. Dle tohoto ustanovení zpracovatel odpovídá za obsah reklamy v plném rozsahu, byla-li zpracována pro jeho vlastní potřebu. Pokud byla reklama zpracována pro potřeby jiné právnické nebo fyzické osoby, odpovídají za její soulad se zákonem zpracovatel a zadavatel společně a nerozdílně. Dle nynějšího platného znění zákona zodpovídají v případě reklamy na humánní léčivé přípravky, doplňky stravy, potraviny pro zvláštní výživu, počáteční a pokračovací kojeneckou výživu za její soulad se zákonem zadavatel a šířitel společně a nerozdílně (uvedené však neplatilo v době odvysílání reklamy).

Byť je dle všech okolností možno považovat porušení zákona za prokázané, považujeme za účelné, v kontextu zjištění učiněných v řízení, upustit od peněžité sankce. Účastník řízení postupoval s jistou opatrností a snahou o zamezení porušení právních předpisů. Nelze mít však za to, že by měl být za své jednání plně liberován, neboť z jeho strany nedošlo k vynaložení veškerého úsilí k odvrácení vzniklého porušení (mohl například vypracovat právní posouzení dialogů a celého vyznění obsahu obchodního sdělení), přičemž nelze opomenout, že „nevhodné“ formulace byly přímo vyřčeny osobou zadavatele.

Na základě výše uvedeného rozhodla Rada, že nejsou dány důvody pro zastavení řízení o přestupku. Současně nejsou na základě správní úvahy rovněž dány důvody pro uložení pokuty, neboť již s ohledem na přístup účastníka je v daném případě postačující napomenutí. V souladu s prvkem generální prevence v daném případě splnilo účel samotné řízení o přestupku, a proto Rada rozhodla za spáchání uvedeného přestupku uložit správní trest ve formě napomenutí, kterým se pachatel výslovně upozorňuje na důsledky svého protiprávního jednání, které mu hrozí v případě opakování výše uvedeného protiprávního jednání, a to peněžítý trest.

Pachateli je možné v budoucnu uložit pokutu ve výši 5 000 000 Kč za porušení § 2 odst. 1 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., respektive 2 000 000 Kč v případě porušení § 5d odst. 2 zákona č. 40/1995 Sb.

V souladu s ustanovením § 95 odst. 1 zákona č. 250/2016, o odpovědnosti za přestupky, a § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb. uložila Rada účastníku řízení povinnost uhradit paušální částku nákladů řízení ve výši 1 000,- Kč (slovy jedentisíckorun) na účet č. 3711-19223001/0710, variabilní symbol 2017441, úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Poučení

Proti tomuto usnesení není dle § 66 zákona č. 231/2001 Sb. možno podat žalobu.

Ivan Krejčí

předseda Rady

pro rozhlasové a televizní vysílání

elektronicky podepsáno