

Vitabalans CZ, s.r.o.

Na sádce 446/2
14900 Praha

Sp. zn./Ident.: 2013/207/FOL/Vit
Č.j.: FOL/5260/2013
Zasedání Rady č. 22 - 2013 / poř.č.: 11

ROZHODNUTÍ

Rada v rámci své kompetence dané § 7 odst. 1 písm. a) a v souladu s § 8a odst. 2 písm. g) a § 8a odst. 6 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy a v souladu s ustanovením § 67 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád,

uděluje

zadavateli reklamy, společnosti Vitabalans CZ, s.r.o., IČ: 26292505, Na Sádce 446/2, 149 00 Praha 4, pokutu ve výši 10 000,- Kč, neboť zadáním reklamy na doplněk stravy Arthro Balance, která byla odvysílána dne 13. listopadu 2012 v 6:54:53 hodin a 7:51:43 hodin na programu FREKVENCE 1 (Plzeň 104,1 MHz) se dopustil porušení § 5d) odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, dle kterého reklama na doplněk stravy musí obsahovat zřetelný, v případě tištěné reklamy dobře čitelný, text "doplněk stravy".

Pokuta je splatná ve lhůtě 30 dní ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí na účet č. 3754-19223001/0710, vedený u České národní banky, variabilní symbol 2013207.

Účastníku řízení se podle ustanovení § 79 odst. 5 správního řádu ukládá povinnost nahradit náklady řízení paušální částkou, která podle ustanovení § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb. činí 1 000,- Kč. Náhrada nákladů řízení je splatná do 5 dnů ode dne právní moci tohoto rozhodnutí na účet č. 3711-19223001/0710, vedený u České národní banky, variabilní symbol 2013207.

Odůvodnění:

Rada v rámci pravidelného monitoringu rozhlasového vysílání provedla analýzu reklamy na doplněk stravy Arthro Balance, která byla odvysílána dne 13. listopadu 2012 v 6:54:53 hodin a 7:51:43 hodin na programu FREKVENCE 1 (Plzeň 104,1 MHz).

Přepis:

Mužský hlas: „Ahoj, jsem doma.“

Ženský hlas: „Ahoj, jak bylo venku? Prosím tě, udělej už něco s těmi dveřmi, děsně vržou.“

Mužský hlas: „To nebude dveřmi, to vržou moje kolena. To počasí jim nedělá dobře.“

Ženský hlas: „To nic, koupím Ti Arthro Balance, ten posiluje tkáň, chrupavky, a klouby. Mně i mamince moc pomohl. Je vhodný k dlouhodobému užívání, takže vrzat u nás doma budou jedině dveře. Arthro Balance, více léčby za méně peněz. Žádejte ve své lékárně.“

Posouzení reklamy:

Ustanovení § 5d) odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy: Reklama na doplněk stravy **musí obsahovat zřetelný, v případě tištěné reklamy dobře čitelný, text "doplněk stravy"**.

Ustanovení § 2 písm. i) zákona č. 110/1997 Sb., o potravinách a tabákových výrobcích a o změně a doplnění některých souvisejících zákonů: Doplněkem stravy je potravina, jejímž účelem je doplňovat

běžnou stravu a která je koncentrovaným zdrojem vitaminů a minerálních látek nebo dalších látek s nutričním nebo fyziologickým účinkem, obsažených v potravíně samostatně nebo v kombinaci, určená k přímé spotřebě v malých odměřených množstvích.

Produkt Arthro Balance **lze označit za doplněk stravy**, neboť je koncentrovaným zdrojem vitaminů a minerálních látek a dalších látek, čili naplňuje legální definici obsaženou v § 2 písm. i) zákona č. 110/1997 Sb., o potravinách a tabákových výrobcích. Složení výrobku bylo možné dohledat na webu.

Reklama na doplněk stravy Arthro Balance **neobsahuje text "doplněk stravy"**, čímž mohlo dojít k porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy.

Dle § 7a odst. 4 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy: Šířitel reklamy je povinen na výzvu orgánů dozoru pro účely správního řízení podle tohoto zákona sdělit bez zbytečného odkladu údaje o osobě, která u něj šíření reklamy objednala.

Dopisem ze dne 8. února 2013; č.j. 1683/2013/O Rada vyžádala od šířitele reklamy informace o zadavateli reklamy na doplněk stravy Arthro Balance.

Dne 14. února 2013; č.j. 1936/2013/P bylo Radě doručeno vyjádření šířitele, že objednavatelem/zadavatelem reklamy na doplněk stravy Arthro Balance je společnost Vitabalans CZ, s.r.o., IČ 26292505, Na Sádce 446/2, 149 00 Praha 4.

Zahájení správního řízení s účastníkem řízení:

Na svém 5. zasedání rozhodla Rada o zahájení správního řízení se společností Vitabalans CZ, s.r.o., IČ: 26292505, Na Sádce 446/2, 149 00 Praha 4, neboť zadáním reklamy na doplněk stravy Arthro Balance, která byla odvysílána dne 13. listopadu 2012 v 6:54:53 hodin a 7:51:43 hodin na program FREKVENCE 1 (Plzeň 104,1 MHz), se mohl dopustit porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, dle kterého reklama na doplněk stravy musí obsahovat zřetelný, v případě tištěné reklamy dobře čitelný, text "doplněk stravy".

Zadavatelem reklamy podle ustanovení § 1 odst. 5 zákona č. 40/1995 Sb. je právnická nebo fyzická osoba, která objednala u jiné právnické nebo fyzické osoby reklamu.

Podle ustanovení § 8a odst. 2 písm. g) a podle § 8a odst. 6 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., může Rada uložit zadavateli reklamy, která je v rozporu s tímto zákonem, pokutu až do výše 2 000 000,- Kč podle závažnosti porušení povinností, a to i opakovaně.

Vyjádření účastníka řízení:

Dne 28. března 2013 (č.j. 3287/2013/P) bylo Radě doručeno vyjádření společnosti Vitabalans CZ,s.r.o

Účastník řízení ve svém vyjádření uvedl, že si je vědom svého pochybení. Z důvodů technicko-administrativních došlo k pochybení a do programu FREKVENCE 1 (Plzeň 104,1 MHz) byl odeslán reklamní spot nikoli v poslední a finální verzi korektury, nýbrž ve verzi předposlední. Zadavatel, stejně jako zpracovatel reklamního spotu, toto pochybení zjistili velmi záhy a téměř neprodleně zjednali nápravu pochybení. Nešťastnou náhodou však byl tento reklamní spot dvakrát odvysílán a to ve shora uvedených časech. Poté již byl tento reklamní spot nahrazen spotem správným, který obsahuje všechny náležitosti požadované zákonem č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, ve znění pozdějších předpisů.

Účastník řízení má za to, že v daném případě se nejednalo o závažné protiprávní jednání z jeho strany. Dle názoru zadavatele by se mělo zejména přihlédnout ke skutečnosti, že tento správní delikt nebyl spáchán úmyslně. Tento závěr je zřejmý ze skutečnosti, že sám zadavatel spolu se zpracovatelem napravili vlastní pochybení a po dvou odvysíláních reklamních spotech tyto stáhli z vysílání a nahradili spoty bezvadnými, které již byly v souladu s § 5d odst. 3 RR. Z toho důvodu nelze uzavřít, že se jedná o úmyslný správní delikt a tato skutečnost by měla být vzata do úvahy ze strany RRTV.

Dokazování a spojení správních řízení:

Rada na svém 15. zasedání rozhodla o společném řízení ve věcech vedených pod sp. zn. 2013/207/FOL/Vit a 2013/430/FOL/Stu. Věc je vedena pod sp. zn. 2013/207/FOL/Vit.

Na 15. zasedání provedla Rada důkaz vyslechnutím záznamu reklamy na doplňky stravy Arthro Balance. O provedení důkazu byl sepsán protokol dle § 18 správního řádu.

Dopisem č.j. FOL/3833/2013 byl účastníkům řízení doručen protokol o vyslechnutí záznamu reklamy a oznámení o ukončení dokazování s výzvou k písemnému vyjádření k podkladům rozhodnutí (doručeno dne 6. září 2013).

Na výzvu nezareagoval ani jeden z účastníků řízení.

V řízení bylo prokázáno, že zadavatelem reklamy je společnost Vitabalans CZ, s.r.o. Zadavatele tvrdí, že k pochybení došlo administrativní chybou, své pochybení přiznal a olitoval jej.

Rada disponuje záznamem reklamy a má její zařazení do vysílání za prokázané.

Rada má za prokázané, že produkt Arthro Balance je doplňkem stravy, neboť je koncentrovaným zdrojem vitamínů a minerálních látek a dalších látek, čili naplňuje legální definici obsaženou v § 2 písm. i) zákona č. 110/1997 Sb., o potravinách a tabákových výrobcích.

Reklama neuvádí, že produkt Arthro Balance je doplňkem stravy, čímž se zadavatel dopustil porušení § 5d) odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy.

Rada na svém 22. zasedání rozhodla o rozpojení správního řízení 2013/207/FOL/Vit a konstatovala, že účastník řízení, společnost Vitabalans CZ, s.r.o., se zadáním reklamy na doplněk stravy Arthro Balance, která byla odvysílána dne 13. listopadu 2012 v 6:54:53 hodin a 7:51:43 hodin na programu FREKVENCE 1 (Plzeň 104,1 MHz) dopustil porušení § 5d) odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, dle kterého reklama na doplněk stravy musí obsahovat zřetelný, v případě tištěné reklamy dobře čitelný, text "doplněk stravy".

Podle ustanovení § 8a odst. 2 písm. g) a podle § 8a odst. 6 písm. b) zákona č. 40/1995 Sb., Rada může uložit zadavateli reklamy, která je v rozporu s tímto zákonem, pokutu až do výše 2 000 000 Kč podle závažnosti porušení povinností, a to i opakovaně.

Rada proto rozhodla o uložení pokuty za porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. ve výši 10 000,- Kč.

Rada rozhodla o uložení pokuty při dolní hranici sazby stanovené zákonem. Rada o její výši pokuty rozhodla na základě skutečnosti, že se jedná o první porušení povinnosti účastníkem dle zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy a rozsah a dosah reklamní kampaně nebyl významný.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí lze v souladu s § 7b odst. 4 zákona č. 40/1995 Sb. podat žalobu k Městskému soudu v Praze ve lhůtě 30 dnů ode dne doručení písemného vyhotovení tohoto rozhodnutí.

V Praze dne: 3.12.2013

JUDr. Kateřina Kalistová

*předsedkyně Rady
pro rozhlasové a televizní vysílání*