

JEDN. IDENT.: RRTV-4583298
VÁŠ DOPIS ZN.:
NAŠE Č. J.: RRTV/2688/2015-SPM
SP. ZN.: 2015/426/SPM/med
ZASEDÁNÍ RADY: 13-2015/ poř.č. 45
VYŘIZUJE: Odbor rozhl. vys. a licencí
DATUM, MÍSTO: 21.7.2015, Praha

medial agency s.r.o.
Lidická 1879/48
60200 Brno
Česká republika

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen „Rada“) vydává v rámci své kompetence dané § 7 odst. 1 písm. a) a v souladu s § 8a odst. 3 písm. f) a § 8a odst. 7 písm. a) 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 (dále jen „zákon o regulaci reklamy“) a v souladu s ustanovením § 67 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, toto

ROZHODNUTÍ:

Rada ukládá účastníkovi řízení, společnosti medial agency s.r.o., IČ: 26261057, se sídlem Lidická 48, 602 00 Brno, pokutu ve **výši 20 000,- Kč**, neboť zpracováním reklamy na doplněk stravy Echinaceové kapky, která byla odvysílána dne 2. listopadu 2014 v 8:00:15 hodin a 8:59:39 hodin na programu Rádio PETROV (98,0 MHz Jihlava), se dopustil porušení ustanovení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, neboť předmětná reklama na doplněk stravy neobsahovala zřetelný 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 2015426.

Účastníkovi 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** (slovy: jeden tisíc korun českých). 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 2015426.

Odůvodnění:

Rada v rámci pravidelného monitoringu rozhlasového vysílání provedla analýzu reklamy na doplněk stravy Echinaceové kapky, která byla odvysílána dne 2. listopadu 2014 v 8:00:15 hodin a 8:59:39 hodin na programu Rádio PETROV (98,0 MHz Jihlava).

Přepis předmětné reklamy:

Ženský hlas: „V tomto počasí, aktuální rada zní, podpořte svoji imunitu pravidelným užíváním Echinaceových kapek od Aromaticy. Echinacea od Aromaticy, k zakoupení ve všech lékárnách. www.aromatica.cz.“

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: **Doplňkem 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 potravine samostatně nebo v kombinaci, určená k přímé spotřebě v malých odměřených množstvích.***

Produkt Echinaceové kapky lze označit za doplněk stravy, protože naplňuje legální definici obsaženou v § 2 písm. i) zákona č. 110/1997 Sb., o potravinách a tabákových výrobcích. Jeho účelem je doplňovat běžnou stravu látkami s fyziologickým účinkem a mít pozitivní vliv na imunitu.

Dodavatel/výrobce tohoto výrobku jej na svých webových stránkách prezentuje jako doplněk stravy.

Reklama na doplněk stravy Echinaceové kapky **neobsahuje text "doplněk stravy"**, zadáním a zpracováním reklamy tak mohlo dojít k porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy.

Od šířitele reklamy společnosti PS Křídla, s.r.o. byly vyžádány informace o zadavateli reklamy na doplněk stravy Echinaceové kapky. Dne 12. prosince 2014 byla Radě doručena odpověď provozovatele, ve které sděluje, že objednatel/zadavatelem reklamy je společnost AROMATICA CZ, s.r.o., IČ: 46343954, se sídlem Masarykovo náměstí 101/3, 664 51 Šlapanice. Zadavatel reklamy, se kterým Rada zahájila správní řízení, pak ve vyjádření doručeném Radě dne 3. dubna sdělil, že zpracovatelem reklamy je společnost **medial agency s.r.o.**, IČ: 26261057, se sídlem Lidická 48, 602 00 Brno.

Odpovědnost zpracovatele reklamy:

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**, není-li dále stanoveno jinak.

Podle ustanovení § 8a odst. 3 písm. f) a podle § 8a odst. 7 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb., Rada může uložit zpracovateli reklamy, která je v rozporu s tímto zákonem, pokutu až do výše 2 000 000 Kč podle závažnosti porušení povinností, a to i opakovaně.

Zahájení správního řízení se zpracovatelem reklamy:

Na základě výše zmíněných skutečností rozhodla Rada na svém 8. zasedání roku 2015 o zahájení správního řízení se zpracovatelem obchodního sdělení, společností **medial agency s.r.o.**, pro možné porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb.

Vyjádření účastníka řízení (zpracovatele reklamy):

Dne 25. května 2015 bylo Radě doručeno vyjádření společnosti medial agency s.r.o. k zahájení správního řízení.

Účastník řízení ve svém vyjádření uvedl následující tvrzení a názory:

- Společnost medial agency s.r.o. uvedla, že je zpracovatelem reklamy na Echinaceové kapky, jež je předmětem správního řízení. Společnost medial agency s.r.o. prohlásila, že reklama na Echinaceové kapky byla zpracována výhradně podle informací, které společnost AROMATICA CZ, s.r.o., IČ: 46343954, se sídlem Masarykovo náměstí 101/3, 664 51 Šlapanice předala společnosti medial agency, s.r.o. na základě uzavřené obchodní smlouvy a společnost medial agency s.r.o. jednala v dobré víře ve vztahu k poskytnutým informacím.
- Účastník uvedl, že v samotném reklamním spotu zaznělo následující: „*V tomto počasí, aktuální rada zní, **podpořte** svoji imunitu pravidelným užíváním Echinaceových kapek od Aromaticy. Echinacea od Aromaticy, k zakoupení ve všech lékárnách. www.aromatica.cz.*“, bylo tak prý podle účastníka uvedeno, že tento přípravek imunitu pouze podpoří, nikoli, že ji zvýší, zlepší, zdokonalí atd. Spotřebitel tedy nebyl uveden v omyl, že pouhým požíváním těchto kapek v daném počasí nebude nemocen.
- Zpracovatel v závěru vyjádření Radu ujistil, že u společnosti došlo ke zpřísnění kontroly informací předávaných obchodními partnery (inzerenty), a to z důvodu vyloučení opakování tohoto případu.

Provedení důkazu:

Na 11. zasedání v roce 2015 byl proveden důkaz vyslechnutím záznamu obchodního sdělení - na doplněk stravy Echinaceové kapky, která byla odvysílána dne 2. listopadu 2014 v 8:00:15 hodin a 8:59:39 hodin na program Rádio PETROV (98,0 MHz Jihlava).

Na provedení důkazu byl pozván zpracovatel reklamního spotu.

Vyjádření účastníka k doplnění správního spisu:

Dne 22. června 2015 byl účastníku řízení doručen protokol o vyloučení záznamu reklamy a oznámení o ukončení dokazování s výzvou k písemnému vyjádření k podkladům rozhodnutí.

Účastník reagoval vyjádřením doručeném Radě dne 1. 7. 2015. Společnost medial agency s.r.o. v něm uvádí, že je zpracovatelem reklamy na Echinaceové kapky, jež je předmětem správního řízení. Společnost medial agency s.r.o. dále prohlašuje, že reklama na Echinaceové kapky byla zpracována výhradně podle informací, které společnost AROMATICA CZ, s.r.o., IČ: 46343954, se sídlem Masarykovo náměstí 101/3, 664 51 Šlapanice předala společnosti medial agency, s.r.o. na základě uzavřené obchodní smlouvy a společnost medial agency s.r.o. jednala v dobré víře ve vztahu k poskytnutým informacím. Společnost medial agency s.r.o. dále pro úplnost uvádí, že v samotném reklamním spotu zaznělo následující: „*V tomto počasí, aktuální rada zní, **podpořte** svoji imunitu pravidelným užíváním Echinaceových kapek od Aromaticy. Echinacea od Aromaticy, k zakoupení ve všech lékárnách. www.aromatica.cz.*“, bylo tedy uvedeno, že tento přípravek imunitu pouze podpoří nikoli, že ji zvýší, zlepší, zdokonalí atd. Spotřebitel tedy nebyl uveden v omyl, že pouhým požíváním těchto kapek v daném počasí nebude nemocen.

Závěrem je dodáno, že u společnosti došlo ke zpřísnění kontroly informací předávaných obchodními partnery (inzerenty), a to z důvodu vyloučení opakování tohoto případu.

V řízení bylo prokázáno, že účastníkem řízení je zpracovatel reklamy, společnost medial agency s.r.o. Rada disponuje záznamem reklamy a má její zařazení do vysílání za prokázané.

Rada provedla na svém 11. zasedání roku 2015 důkaz zvukovým záznamem a hodnotila, zda reklama na doplněk stravy Echinaceové kapky, která byla odvysílána dne 2. listopadu 2014 v 8:00:15 hodin a 8:59:39 hodin na program Rádío PETROV (98,0 MHz Jihlava), obsahovala text "doplněk stravy" v souladu s ustanovením § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy.

Reklama na doplněk stravy Echinaceové kapky neobsahuje text "doplněk stravy", čímž došlo k porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy. Zpracovatel je odpovědný za obsah reklamního spotu, který vyrobí. Rada konstatovala, že zpracovatel reklamy, společnost medial agency s.r.o., se zpracováním reklamy na doplněk stravy Psyllium Dr. Popova dopustil porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy.

Dle ustanovení §6b odst. 1 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, pokud byla reklama zpracována pro potřeby jiné právnické nebo fyzické osoby, odpovídají za její soulad se zákonem **zpracovatel a zadavatel společně a nerozdílně**, není-li dále stanoveno jinak. Dle ustanovení §6b odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, se zpracovatel **nemůže zprostit odpovědnosti za obsah šířené reklamy poukazem na její zadání zadavatelem**, ledaže by se jednalo o údaje, jejichž pravdivost není schopen posoudit ani s vynaložením veškerého úsilí. V tomto případě byl fakt, že produkt Echinaceové kapky je doplňkem stravy, velmi snadno zjištělný, proto nelze přihlídnout ke zproštění odpovědnosti zpracovatele reklamy. Povinnosti zpracovatele dle §5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, kdy je uložena povinnost opatřit reklamu na doplněk stravy zřetelným textem „doplněk stravy“, se nelze zprostit ani tím, že „přípravek imunitu pouze podpoří nikoli, že ji zvýší, zlepší, zdokonalí atd.“, jak ve svém vyjádření uvedl účastník.

Podle ustanovení § 8a odst. 3 písm. f) a podle § 8a odst. 7 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb., Rada může uložit zpracovateli 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 rozhodla o uložení pokuty při dolní hranici sazby stanovené zákonem a uložila účastníku řízení uhradit pokutu ve výši **20 000 Kč**. O její výši rozhodla na základě skutečnosti, že se ze strany medial agency s.r.o. jedná o první porušení povinnosti daných zákonem č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, výše

pokuty se pak Radě jeví jako adekvátní a dostačující. Rozsah možného prospěchu společnosti Rada nebyla schopna prokázat (u zpracovatele reklamy se pak ani takovýto prospěch neočekává), a proto k tomuto kritériu v rozhodování o výši pokuty nepřihlížela.

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.

Ivan Krejčí
předseda Rady
pro rozhlasové a televizní vysílání