

Jedn. identifikátor 478573-RRTV

Váš dopis zn. -
Naše č. j. RRTV/6222/2022-
blu
Sp. zn. 2021/673/blu
Zasedání Rady 8-2022/poř. č. 9

Peppermint digital s.r.o.
Pernerova 635/57, Karlín,
186 00 Praha 8

Vyřizuje: ORVL - ORV
Datum, místo 17. 5. 2022, Praha

ROZHODNUTÍ O ULOŽENÍ POKUTY

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen "Rada"), jakožto ústřední správní úřad, v rámci své kompetence dané § 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, účinných v době odvysílání obchodního sdělení (dále jen „zákon č. 40/1995 Sb.“), dle § 8a odst. 3 písm. f) a § 8a odst. 7 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb., v platném znění, v řízení o přestupku vedeném podle zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (dále jen „zákon o odpovědnosti za přestupky“), rozhodla v rámci řízení o přestupku sp.zn. 2021/673/blu takto:

I. Obviněný, společnost Peppermint digital s.r.o., IČ: 28525001, se sídlem Pernerova 635/57, Karlín, 186 00 Praha 8, se uznává vinným v souladu s § 8a odst. 3 písm. f) zákona č. 40/1995 Sb. z porušení povinnosti stanovené v ustanovení § 7a odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., kterého se dopustil tím, že jakožto zpracovatel reklamy na on-line lékárnu lékárna.cz a přípravek Essentiale, která byla odvysílána dne 7. května 2021 v čase 08:28:19 hod. na programu Radio Spin (Praha 96,2 MHz) provozovatele RADIO UNITED BROADCASTING s.r.o., porušil povinnost danou mu ustanovením § 7a odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. poskytnout na výzvu orgánů dozoru pro účely správního řízení podle tohoto zákona ve lhůtě stanovené orgánem dozoru údaje o zadavateli zpracované reklamy.

II. Za přestupek se obviněnému v souladu s § 8a odst. 7 písm. a) ukládá pokuta ve výši 5000 Kč (slovy pět tisíc korun). Pokuta je splatná ve lhůtě 30 dnů ode dne právní moci tohoto rozhodnutí na účet 3754-19223001/0710, variabilní symbol 2018990.

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 správního řízení ve výši 1 000,- Kč (slovy jedentisíc korun) na účet č. 3711-19223001/0710, variabilní symbol 2018990. Úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Odůvodnění:

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen "Rada") v rámci pravidelného monitoringu rozhlasového vysílání provedla na svém 9. zasedání v roce 2021 (bod 9) mj. průběžných analýz též analýzu reklamy na internetový obchod lékárna.cz, která byla odvysílána na programu Radio Spin (Praha 96,2 MHz) provozovatele RADIO UNITED BROADCASTING s.r.o. dne 7. května 2021 v čase 08:28:19 hod.

Příslušnost Rady ve věci vyplývá z ustanovení § 7 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy (dále jen „zákon č. 40/1995 Sb.“), dle kterého je Rada orgánem příslušným k výkonu dozoru nad dodržováním zákona pro reklamu šířenou v rozhlasovém a televizním vysílání a v audiovizuálních mediálních službách na vyžádání a pro sponzorování v rozhlasovém a televizním vysílání a v audiovizuálních mediálních službách na vyžádání.

Přepis reklamy:

Ženský hlas 1: Dej si ponožky do octa!

Ženský hlas 2: Bramboru pod jazyk!

Mušský hlas: Všichni Vám nějak poradí, ale když jde o zdraví, je lepší jít na jistotu. Jsem doktor Vladimír Finsterle, zakladatel první online lékárny.

Mušský hlas 2: Navštivte lékárna.cz s nejširším sortimentem zdravých potravin i léků

Ženský hlas 3: V akci nyní také Essentiale tobolky na zdraví jater a žlučníku.

Mušský hlas 2: lékárna.cz

Posouzení reklamy:

Dle § 5a zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy:

*(1) Předmětem reklamy určené široké veřejnosti mohou být humánní léčivé přípravky, které jsou podle svého složení a účelu uzpůsobeny a koncipovány tak, že **mohou být použity bez stanovení diagnózy, předpisu** nebo léčení praktickým lékařem, popřípadě na radu lékárníka.*

(5) Reklama zaměřená na širokou veřejnost musí

- a) být formulována tak, aby bylo zřejmé, že **výrobek je humánním léčivým přípravkem,***
- b) obsahovat název humánního léčivého přípravku tak, jak je uveden v rozhodnutí o registraci.*
- c) obsahovat informace nezbytné pro **správné použití humánního léčivého přípravku,***
- d) obsahovat zřetelnou, v případě tištěné reklamy dobře čitelnou, **výzvu k pečlivému pročení příbalové informace.***

(7) Reklama zaměřená na širokou veřejnost nesmí

- a) vyvolávat dojem, že porada s lékařem, lékařský zákrok nebo léčba nejsou potřebné, zvláště nabídkou stanovení diagnózy nebo nabídkou léčby na dálku,*
- b) naznačovat, že účinky podávání humánního léčivého přípravku jsou zaručené, nejsou spojeny s nežádoucími účinky nebo jsou lepší či rovnocenné účinkům jiné léčby nebo jiného humánního léčivého přípravku,*
- c) naznačovat, že používáním humánního léčivého přípravku se zlepší zdraví toho, kdo jej užívá,*
- d) naznačovat, že nepoužitím humánního léčivého přípravku může být nepříznivě ovlivněn zdravotní stav osob, s výjimkou vakcinačních akcí schválených Ministerstvem zdravotnictví,*
- e) být zaměřena výhradně na osoby mladší 15 let,*
- f) doporučovat humánní léčivý přípravek s odvoláním na doporučení vědců, zdravotnických odborníků nebo osob, které jimi nejsou, ale které by díky svému skutečnému nebo předpokládanému společenskému postavení mohly podpořit spotřebu humánních léčivých přípravků,*
- g) naznačovat, že humánní léčivý přípravek je potravinou nebo kosmetickým přípravkem nebo jiným spotřebním zbožím,*
- h) naznačovat, že bezpečnost či účinnost humánního léčivého přípravku je zaručena pouze tím, že je přírodního původu,*

*i) popisem nebo podrobným vylíčením konkrétního průběhu určitého případu vést k možnému chybnému stanovení vlastní diagnózy,
j) poukazovat nevhodným, přehnaným nebo zavádějícím způsobem na možnost uzdravení,
k) používat nevhodným, přehnaným nebo zavádějícím způsobem vyobrazení změn na lidském těle způsobených nemocí či úrazem nebo působení humánního léčivého přípravku na lidské tělo nebo jeho části.*

Samotná propagace internetové lékárny není porušením zákona č. 40/1995 Sb., neboť tento zákon nezakazuje lékárnám, a to ani v on-line podobě, propagovat svou existenci a obecně nabízet své služby posluchačům (tj. potenciálním spotřebitelům). Ta část reklamy, která je pouze všeobecnou propagací internetové lékárny lékárna.cz, tedy není porušením zákona č. 40/1995 Sb.

Posuzovaná reklama nicméně kromě všeobecné propagace lékárny obsahuje i informaci, že lékárna nabízí v akci zboží označené jako „Essentiale tobolky na zdraví jater a žlučniku“. V reklamě pak není dále uvedeno, jaké je přípravek Essentiale povahy a zda se jedná o humánní léčivý přípravek, doplněk stravy či jiný typ přípravku. Dle internetových stránek lékárna.cz a dalších on-line lékáren (pilulka.cz, benu.cz a drmax.cz) bylo zjištěno, že přípravek Essentiale je volně prodejný lék k vnitřnímu užití. Toto bylo zjištěno jak z popisu přípravku na výše uvedených internetových stránkách, tak z příbalového letáku přípravku. Tato informace pak byla dále ověřena na internetových stránkách Státního úřadu pro kontrolu léčiv. Z těchto stránek bylo zjištěno, že přípravek Essentiale byl pod tímto svým názvem registrován Státním ústavem pro kontrolu léčiv registrován (pod kódem 0125752 jako volně prodejný léčivý přípravek k perorálnímu podání (v rámci ATC skupiny “léčiva k onemocnění jater“). Je tedy možno s jistotou dovodit, že přípravek Essentiale je humánním léčivým přípravkem ve smyslu zákona č. 40/1995 Sb.

Vzhledem k tomu, že přípravek Essentiale je humánním léčivým přípravkem, musí reklama propagující tento přípravek dostát povinnostem, které ustanovení § 5a zákona č. 40/1995 Sb. vymezuje pro reklamu na humánní léčivé přípravky. Dle odst. 5 tohoto ustanovení přitom takováto reklama musí být formulována tak, aby bylo zřejmé, že výrobek je humánním léčivým přípravkem, *musí* obsahovat informace nezbytné pro správné použití humánního léčivého přípravku a musí obsahovat zřetelnou, v případě tištěné reklamy dobře čitelnou, výzvu k pečlivému pročení příbalové informace. Posuzovaná reklama přitom tři z těchto povinností nenaplnuje. V reklamě není uvedeno, že se jedná o humánní léčivý přípravek, reklama neobsahuje informaci, že přípravek je určen k perorálnímu podání (přičemž tento způsob užití vyplývá z rozhodnutí o registraci) ani neobsahuje výzvu k pročení příbalové informace. Je tudíž možno dovodit, že předmětná reklama ve své části propagující akci na přípravek Essentiale nedostala náležitostem, které pro reklamu na humánní léčivý přípravek vyplývají z ustanovení § 5a zákona č. 40/1995 Sb.

Na základě výše uvedeného si Rada dle ustanovení § 7a, odst. 4 zákona č. 40/1995 Sb. vyžádala od provozovatele vysílání, společnosti RADIO UNITED BROADCASTING s.r.o., informace o zadavateli této reklamy. 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. Výzva ke sdělení zadavatele reklamy (č.j. RRTV/6789/2021-blu) byla provozovateli doručena dne 20. května 2021. Radě byla následně dne 28. května 2021 pod č.j. RRTV/7021/2021-vra doručena odpověď provozovatele, ve které jako zadavatele předmětné reklamy označil společnost MEDIA CLUB, s.r.o., IČ: 294 13 982, která si zadala zajištění odvysílání reklamy u naší společnosti. Dle provozovatele společnost MEDIA CLUB, s.r.o. zajišťuje pro provozovatele prodej rozhlasové reklamy na program Radio Spin.

Vzhledem k tomu, že předmětná reklama nedostála povinnostem, které ustanovení § 5a odst. 5 zákona č. 40/1995 Sb. ukládá pro reklamu na humánní léčivé přípravky, tak se jejím zadáním společnost MEDIA CLUB, s.r.o. mohla dopustit porušení zákona č. 40/1995 Sb.

Rada na základě výše uvedeného v rámci své pravomoci dané ustanovením ustanovení § 7 odst. 1 písm. a) zákona o regulaci reklamy zahájila na svém 10. zasedání roku 2021 (bod č. 6) v rámci svého se společností MEDIA CLUB, s.r.o. správní řízení dle ustanovení § 78 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., zákona o přestupcích a řízeních o nich.

Usnesení o zahájení řízení o přestupku č.j. RRTV/7860/2021-blu bylo obviněné doručeno dne 21. června 2021. Rada obviněnou tímto usnesením zároveň vyzvala, aby Radě pro účely tohoto řízení o přestupku sdělila bez zbytečného odkladu údaje o zpracovateli předmětné reklamy. Dle ustanovení § 7a odst. 2 zákona o regulaci reklamy je zadavatel reklamy povinen na výzvu orgánů dozoru pro účely správního řízení podle tohoto zákona poskytnout ve lhůtě stanovené orgánem dozoru údaje o šířiteli a o zpracovateli jím zadané reklamy a další materiály a informace vztahující se k této reklamě. Obviněné byla zároveň výše uvedeným usnesením stanovena lhůta 30 dnů od doručení usnesení pro písemné vyjádření ve věci.

Dne 28. června 2021 obdržela Rada pod č.j. RRTV/8122/2021-vra odpověď obviněné společnosti MEDIA CLUB s.r.o. Obviněná společnost v tomto svém vyjádření uvedla, že není zadavatelem reklamního spotu ve smyslu § 1 odst. 5) zákona o regulaci reklamy. Obviněná společnost sice objednala zajištění odvysílání reklamy u provozovatele vysílání rozhlasové stanice Radia Spin, avšak původním zadavatelem reklamy spotu byla společnost NeoMedia-Czech s.r.o., se sídlem Pernerova 635/57, Karlín, 186 00 Praha 8, IČO: 246 87 804, která odvysílání reklamy zadala u společnosti MEDIA CLUB pro klienta. Obviněná společnost zároveň ve svém vyjádření uvedla, že dle informací, které má k dispozici, je zpracovatelem reklamy společnost NeoMedia-Czech s.r.o., která dodala reklamu obviněné společnosti MEDIA CLUB zcela hotovou a připravenou přímo k odvysílání. Na základě výše uvedeného bylo konstatováno, že společnost MEDIA CLUB, s.r.o., je mediální agenturou, zabývající se zabezpečováním reklamních kampaní. Není tedy osobu, která by měla přímý komerční prospěch ze šíření předmětné reklamy, tj. která by pomocí reklamy propagovala svém výrobky či služby.

Rada tudíž na svém 13. zasedání roku 2021 (bod č. 26, sp.zn. 2021/479/blu) zastavila řízení se společností MEDIA CLUB, s.r.o. jakožto se zadavatelem předmětné reklamy zastavit dle ustanovení § 86 odst. 1 písm. b) zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky.

Rada zároveň na stejném zasedání (bod č. 26, sp.zn. 2021/582/blu) rozhodla zahájit řízení se společností NeoMedia-Czech s.r.o. řízení o přestupku pro možné porušení ustanovení § 5a odst. 5 zákona č. 40/1995 Sb., kterého se mohla dopustit zadáním předmětné reklamy. Usnesení o zahájení řízení o přestupku č.j. RRTV/8895/2021-blu bylo společnosti NeoMedia-Czech s.r.o. doručeno dne 28. července 2021. Rada společnost NeoMedia-Czech s.r.o. tímto usnesením zároveň vyzvala, aby Radě přestupku sdělila bez zbytečného odkladu údaje o zpracovateli předmětné reklamy.

Dne 18. srpna 2021 obdržela Rada pod č.j. RRTV/9757/2021-vra odpověď obviněné společnosti NeoMedia-Czech s.r.o. V tomto svém vyjádření společnost NeoMedia-Czech s.r.o. uvedla, že u společnosti Media Club, s.r.o. objednala reklamní prostor na Radiu Spin pro odvysílání reklamy svého klienta, není však zadavatelem ani zpracovatelem předmětné reklamy. Zpracovatelem předmětné reklamy je společnost Peppermint digital s.r.o., IČ: 28525001.

Z uvedeného vyjádření společnosti NeoMedia-Czech s.r.o. vyplývá, že společnost Peppermint digital s.r.o. je zpracovatelem předmětné reklamy. Zpracovatelem reklamy je dle ustanovení § 1

odst. 6 zákona č. 40/1995 Sb. právnická nebo fyzická osoba, která pro sebe nebo pro jinou právnickou nebo fyzickou osobu zpracovala reklamu. Dle ustanovení § 8a odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. se zpracovatel reklamy může dopustit přestupku tím, že poruší podmínky stanovené pro obsah reklamy podle § 5a odst. 5 zákona č. 40/1995 Sb.

Vzhledem k tomu, že předmětná reklama nesplňuje podmínky stanovené ustanovením § 5a odst. 5 zákona č. 40/1995 Sb, pro reklamu na humánní léčivé přípravky zaměřené na širokou veřejnost, mohl se zpracovatel dopustit přestupku dle ustanovení § 8a odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. Rada tudíž může se zadavatelem reklamy, společností Peppermint digital s.r.o., řízení o přestupku pro možné porušení zákona č. 40/1995 Sb.

Rada tudíž na svém 15.zasedání roku 2021 rozhodla zahájit se společností Peppermint digital s.r.o., IČ: 28525001, se sídlem Pernerova 635/57, Karlín, 186 00 Praha 8, řízení o přestupku z moci úřední pro možné porušení ustanovení § 5a odst. 5 zákona č. 40/1995 Sb., kterého se mohla dopustit zpracováním reklamy na on-line lékárnou lékárna.cz a přípravek Essentiale, která byla odvysílána dne 7. května 2021 v čase 08:28:19 hod. na programu Radio Spin (Praha 96,2 MHz) provozovatele RADIO UNITED BROADCASTING s.r.o. Usnesení o zahájení řízení o přestupku (č.j. RRTV/10285/2021-blu) bylo této společnosti doručeno dne 7. září 2021; výše uvedeným usnesením dle ustanovení § 36 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, byla společnosti též stanovena lhůta 30 dnů od doručení usnesení pro písemné vyjádření ve věci. Na tuto výzvu obviněná společnost ve stanovené lhůtě nereagovala.

Rada dále na základě ustanovení § 7a odst. 2 zákona č. 40/1995 Sb. vyzvala společnost Peppermint digital s.r.o. jakožto zpracovatele reklamy na on-line lékárnou lékárna.cz a přípravek Essentiale, která byla odvysílána dne 7. května 2021 v čase 08:28:19 hod. na programu Radio Spin (Praha 96,2 MHz) provozovatele RADIO UNITED BROADCASTING s.r.o., aby pro účely řízení o přestupku 2021/673/blu sdělila Radě údaje o zadavateli předmětné reklamy. Společnosti byla ke sdělení této informace stanovena lhůta 15 dnů od doručení výzvy a byla poučena o tom, že jí může být při nesplnění této povinnosti uložena pořádková pokuta.

Dle ustanovení § 7a odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. je zpracovatel reklamy povinen na výzvu orgánů dozoru pro účely správního řízení podle tohoto zákona sdělit ve lhůtě stanovené orgánem dozoru, nejméně však do 5 pracovních dnů, údaje o zadavateli reklamy, je-li mu znám.

Výzva ke sdělení zadavatele reklamy (č.j. RRTV/4568/2022-blu) byla společnosti Peppermint digital s.r.o. doručena dne 4. dubna 2022. Lhůta stanovená ve výzvě pak marně uplynula dne 29. dubna 2022; obviněná společnost na výzvu nijak nezareagovala, a to ani po uplynutí stanovené lhůty.

Z výše uvedených skutečností vyplývá, že společnost Peppermint digital s.r.o. se v rámci řízení o přestupku sp.zn. 2021/673/blu spáchala přestupek dle ustanovení § 8a odst. 3 písm. f) zákona č. 40/1995 Sb., neboť v rozporu s § 7a odst. 3 nesdělila na výzvu orgánu dozoru a ve lhůtě jím stanovené údaje o zadavateli reklamy nebo o šířiteli reklamy. Za tento přestupek Rada může dle ustanovení 8a odst. 7 písm. a) zákona č. 40/1995 Sb. uložit pokutu, jejíž maximální možná výše je stanovena na 500 000,- Kč. Při určení výše pokuty pak Rada vzala v úvahu nízkou společenskou nebezpečnost předmětného přestupku a svou dosavadní správní praxi a rozhodla tudíž o uložení pokuty ve výši 5 000 Kč.

Podle ustanovení § 79 odst. 5 správního řádu uloží správní orgán účastníkovi, který řízení vyvolal porušením své právní povinnosti, povinnost nahradit náklady řízení paušální částkou. Obviněná společnost Peppermint digital s.r.o. způsobila vydání rozhodnutí o uložení pořádkové porušením

své právní povinnosti dle ustanovení § 7a odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. Rada tudíž obviněné společnosti uložila povinnost nahradit náklady řízení paušální částkou, která podle ustanovení § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb. činí 1 000,- Kč.

Toto rozhodnutí o uložení pořádkové pokuty pak není samo o sobě rozhodnutí ve věci řízení o přestupku sp.zn. 2021/673/blu, kterého se obviněný mohl dopustit zpracováním předmětné reklamy, a bude vedeno i nadále, přičemž Rada může ke konečnému rozhodnutí ve věci jako takové přistoupit na některém ze svých následujících zasedání.

Poučení:

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

Ing. arch. Václav Menci
předseda Rady
pro rozhlasové a televizní vysílání
elektronicky podepsáno