



Jedn. identifikátor 283384-RRTV

Naše č. j. RRTV/14803/2018-
had
Sp. zn. RRTV/2017/937/had
Zasedání Rady 12-2018/poř. č. 49

Vitabalans CZ,s.r.o.,
Na Sádce 446/2,
14900 Praha 4

Vyřizuje: AO

Datum, místo 13. 8. 2018, Praha

ROZHODNUTÍ

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, (dále jen „zákon č. 40/1995 Sb.“), dle § 8a odst. 2 písm. d) 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 dne 17. července 2018 takto:

- I. Obviněný zadavatel reklamy, Vitabalans CZ,s.r.o., IČ: 26292505, se sídlem Na Sádce 446/2, PSČ 14900 Praha 4, se uznává vinným v souladu s § 8a odst. 2 písm. d) zákona č. 40/1995 Sb. pro porušení povinnosti stanovené § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., neboť zadáním obchodního sdělení/reklamy s motivem „MAGNEX“, premiérově vysílaného 12. června 2017 v čase 19:26:26 hodin na programu Prima, došlo k porušení povinnosti, aby reklama, prostřednictvím které byl propagován doplněk stravy Magnex 375mg, obsahovala zřetelný text "doplněk stravy". V předmětném obchodním sdělení zřetelný text, respektive kategorizace produktu jako doplňku stravy absentuje, a to ve zvukové i obrazové složce.
- II. Za přestupek se pachatel v souladu s § 8a odst. 6 písm. b), ukládá pokuta ve výši 10 000,-Kč (slovy desettisíc korun českých). Pokuta je splatná ve lhůtě 30 dnů ode dne právní moci tohoto rozhodnutí na účet 3754-19223001/0710, variabilní symbol 2017937.

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 jedentisíc korun) na účet č. 3711-19223001/0710, variabilní symbol 2017937, úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Odůvodnění:

Rada v souladu s ustanovením § 78 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., zákona o přestupcích a řízeních o nich (dále jen „zákon č. 250/2016 Sb.“) rozhodla zahájit se zadavatelem reklamy, společností Vitabalans CZ,s.r.o., IČ: 26292505, se sídlem Na Sádce 446/2, PSČ 14900 Praha 4 (dále „obviněný“), řízení o přestupku z moci úřední pro možné porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., neboť zadáním obchodního sdělení / reklamy s motivem „MAGNEX“, premiérově vysílaného 12. června 2017 v čase 19:26:26 hodin na programu Prima, mohlo dojít k porušení povinnosti, aby reklama, prostřednictvím které byl propagován doplněk stravy Magnex 375mg, obsahovala zřetelný text "doplněk stravy". V předmětném obchodním sdělení zřetelný text,

respektive jakákoliv kategorizace produktu jako doplňku stravy absentuje, a to ve zvukové i obrazové složce.

Popis:

Záběr do grafického prostředí, modré pozadí, uprostřed balení produktu s textem na přebalu „39% GRATIS!“, „MAGNEX“, „375mg“, „+B6“. Uprostřed nad balením produktu text (logo se srdcem) „MAGNEX“, vpravo nahoře v kruhu finská vlajka s textem „Finnish pharmaceutical quality“, „since 1980“), v pravém spodním rohu text (logo) „Vitabalans“ a odkaz „www.vitabalans.cz“. Po chvíli balení produktu lehce nadskočí a vlevo a vpravo se objeví další grafika. Vlevo texty „Pro srdce“, „Pro svaly“, „Na nervový systém“ a „Pro aktivní život“. Vedle těchto textů jsou umístěny relevantní symboly/ikony (srdce, paže, mozek a silueta běžce). Vpravo velké červené srdce s textem uvnitř „Výhodné 250 tbl. balení!“. Následně srdce několikrát zapulzuje, kolem balení produktu proletí (zřejmě) světelný paprsek, texty vlevo zmizí a symboly naskáčou do otevírajícího se balení produktu. Vlevo se místo ikon objeví texty „Stačí 1 tableta denně!“ a „Koupíte v lékárně“ a rovněž ve spodní části obrazovky, na široké šedé liště, dominantní text „70 tablet zdarma!“

Komentář: Magnex tři sta sedmdesát pět miligramů a vitamín B6. Magnézium pro aktivní život, pro správné fungování svalů, pro srdce a na nervový systém. Nyní ve výhodném balení v časově limitované akci.

Jedná se o obchodní sdělení, v jehož rámci je jednoduchou formou propagován doplněk stravy MAGNEX (respektive produkt „Magnex 375 mg + Vitamin B6“), přispívající k aktivnímu životu, ke správnému fungování svalů a pro srdce a nervový systém. Zdravotní tvrzení zobrazená v textové podobě neodporují zákonu.

Vzhledem ke skutečnosti, že se jedná o doplněk stravy, musí taková reklama dle § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb. obsahovat zřetelný, v případě tištěné reklamy dobře čitelný, text "doplněk stravy". V rámci předmětné reklamy na doplněk stravy MAGNEX není informace o kategorii produktu součástí zvukové ani obrazové složky, respektive v nezřetelné a nečitelné podobě by měl být dle dostupných dat text „doplněk stravy“ součástí ve spotu exponované části přebalu produktu. Tento text ovšem nesplňuje požadavek zřetelnosti a navíc je umístěn pouze na balení produktu, z čehož vyplývá, že v rámci obrazové složky předmětného obchodního sdělení není naplněna podmínka o nutné přítomnosti zřetelného textu "doplněk stravy", jak je formulována v § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb.

Rada na svém 21. zasedání konaném 2. listopadu 2010 vydala stanovisko podle § 5 písm. y) zákona č. 231/2001 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání, k výkladu pojmu „zřetelný text“ vyplývajícím z požadavků zákona o regulaci reklamy a o změně a doplnění zákona č. 468/1991 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání, ve znění platných předpisů (§ 5a odst. 5 písm. d), § 5d odst. 4, § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb.).

Rada ve svém stanovisku mimo jiné uvedla, že pro vyhodnocení zřetelnosti textu „doplněk stravy“ v reklamním spotu je nutné zkoumat, zda průměrný divák během zhlédnutí reklamního spotu mohl bez jakýchkoli obtíží zaregistrovat zobrazený text „doplněk stravy“ a byl tak schopen ve své mysli zaznamenat informaci, že nabízený přípravek je doplňkem stravy. Úkolem orgánu dozoru, resp. soudu ve správním soudnictví, je hodnotit, zda si průměrný spotřebitel mohl odnést požadovanou informaci, nikoliv zjišťovat, zda bylo nade všechnu pochybnost jasné, že si informaci odnesl.

Lze tedy dovodit, že zákonem stanovený text „doplněk stravy“ má být proveden takovým způsobem, aby byl divákem nejen zaznamenán, ale měl i dostatečnou dobu k jeho přečtení. Není tedy jen podstatná velikost písma, barva písma s ohledem k barvě podkladu, ale i doba, po jakou

je předmětný text zobrazen. Neopominutelným kritériem pro posouzení zřetelnosti pak také může být, mnohdy užívané, odvádění pozornosti diváka od textu „doplňk stravy“ pomocí různých dynamických podkresů, či nadbytečného „informačního šumu“. Opravdovým oříškem pro divákovu pozornost pak je umístění textu svísele podél prezentovaného výrobku. Za nesplnění podmínky umístění textu je pak a priori považována situace, je-li text pouze na balení přípravku.

Na jiném místě v rámci téhož stanoviska Rada uvádí, že podstatným kritériem pro vyhodnocení zřetelnosti je dostatečná velikost písma, umožňující čitelnost textu ze standardní vzdálenosti od obrazovky, barva písma s ohledem k barvě podkladu, tzn., aby písmo nesplývalo s podkladem, a typ písma, tzn., aby použitý font nebyl obtížně rozluštitelný

Vzhledem k tomu, že zvuková ani obrazová složka reklamního spotu/obchodního sdělení na doplňk stravy Magnex 375mg (motiv „MAGNEX“) neobsahují zřetelný text / informaci o kategorizaci produktu jako doplňku stravy, rozhodla Rada zahájit se zadavatelem obchodního sdělení řízení o přestupku z moci úřední pro možné porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb.

Rada v rámci řízení o přestupku spis. zn. RRTV/2017/937/had provedla důkaz zhlédnutím záznamu obchodního sdělení/reklamy s motivem „MAGNEX“. Provedené dokazování potvrdilo skutečnosti tvrzené v zahájení řízení o přestupku.

Vyjádření účastníka řízení:

Společnost Vitabalans CZ,s.r.o. (dále jen "Pachatel") obdržela dne 16. 11. 2017 vyrozumění Rady pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen "Rada") o zahájení řízení o přestupku ohledně obchodního sdělení odvysílaného na programu Prima spolu s výzvou k vyjádření.

Pachatel je společností s mezinárodním dosahem a pobočkami v několika zemích světa a působící zejména na evropském trhu. Za účelem propagace svého produktu "Magnex" si objednala reklamní sdělení v TV Prima, jehož premiéra byla odvysílána 12. června 2017.

Vzhledem k tomu, že marketingová kampaň byla zajišťována prostřednictvím spolupráce několika poboček obchodní skupiny a více zúčastněných osob, vznikla situace, kdy administrativním nedopatřením se text "doplňk stravy" v obchodním sdělení nezobrazil v dostatečné velikosti, ačkoliv na balení byl text "doplňk stravy" natištěn.

Jakmile došlo ke zjištění ze strany pachatele, že by bylo vhodné text "doplňk stravy" zvětšit, byla okamžitě zahájena práce na nápravě tohoto stavu, aby bylo v co nejkratším technicky možném čase připraveno sdělení s adekvátním obsahem. Ihned po zjištění byl v následujících spotech již text "doplňk stravy" obsažen ve větším písmu a viditelnější textací. Pachatel reagoval operativně, flexibilně a bez zbytečného odkladu stav napravil.

Pachatel má za to, že jeho jednání bylo z hlediska závažnosti skutku na nejnižší možné úrovni, jak z důvodu počtu realizovaných reklamních spotů, tak i bezodkladné nápravy, resp. vylepšení kvality vzniklého stavu.

Administrativní nedopatření, které způsobilo výše uvedené, nastalo poprvé a pachatel bezodkladně provedl nápravu, nejednalo se o dlouhodobé působení na příjemce a míra škodlivosti reklamního sdělení je tak dle pachatele zcela absentující.

Pachatel namítá, že v tomto případě nebyl naplněn materiální znak přestupku, tedy, že u daného skutku zcela chybí společenská škodlivost. Každý průměrný spotřebitel musel mimo jiné i z doprovázejících informací v uvedeném reklamním sdělení dojít k závěru, že se jedná o doplňk

stravy. Pachatel z hlediska nápravy stavu zareagoval velmi pružně a zmíněný formální nedopatření v nejkratším možném čase napravil.

S ohledem na výše uvedené pachatel žádá, aby Rada přestupkové řízení zastavila. Pokud Rada dojde k závěru, že byl spáchán přestupek, pachatel žádá, aby případné sankce byly uloženy na nejnižší možné úrovni.

Správní uvážení Rady:

Vzhledem k tomu, že zvuková ani obrazová složka reklamního spotu/obchodního sdělení na doplněk stravy Magnex 375mg (motiv „MAGNEX“) neobsahují zřetelný text / informaci o kategorizaci produktu jako doplňku stravy, rozhodla Rada zahájit se zadavatelem obchodního sdělení řízení o přestupku z moci úřední pro možné porušení § 5d odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb.

Vyjádření účastníka fakticky podobu spotu ani porušení nerozporuje, pouze namítá absenci společenské škodlivosti.

Vzhledem k prokázání porušení zákona Rada přistoupila k rozhodování o uložení trestu.

Podle ustanovení § 8a odst. 2 písm. d) a § 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.

Při určení druhu a výměry správního trestu podle § 37 písm. a) a g) zákona č. 250/2016 Sb. se přihlídně k povaze a závažnosti přestupku, u právnické nebo podnikající fyzické osoby k povaze její činnosti,

Dle § 38 zákona č. 250/2016 Sb. je povaha a závažnost přestupku 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 známkou 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.

K přestupku došlo šířením obchodního sdělení prostřednictvím televizního vysílání, tedy masovým komunikačním médiem, dopad ani dosah vysílání nebyl v řízení hodnocen, proto nebyl tento aspekt zohledňován.

Za rozhodnou okolnost ve smyslu § 38 písm. a) zákona č. 250/2016 Sb. však považujeme fakt, že oblast ochrany zdraví je společensky citlivou kategorií, která podléhá přísné regulaci. Absence textu doplněk stravy patří k porušením, která jsou v praxi Rady sankcionována i v řádech stotisícových sankcí. V daném případě však přistoupila k nejmírnější formě sankce, když uvážila hledisko individualizace trestu a současně nevybočení ze správní praxe.

Na základě uvedených argumentů Rada shledala jako přiměřené uložit sankci ve spodní úrovni zákonné meze, která byla stanovena ve výši 10 000 Kč. Uvedená výše sankce rovněž odráží skutečnost, že se jedná o první provinění pachatele. Rada tedy nepřistoupila k uložení sankce

v obvyklých mezích a volila v daném případě mírný trest s odůvodněním, že výše uvedené sankce může plnit roli prevence při dalším jednání pachatele.

Vzhledem k tomu, že řízení vyvolal účastník řízení porušením své 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. povinnost uhradit paušální částku nákladů řízení ve výši 1 000,- Kč (slovy jedentisíckorun).

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí lze v souladu s ustanovením § 65 a násl. zákona č. 150/2002 Sb., soudní řád správní, 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