



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 320264-RRTV

Naše č. j. RRTV/437/2020-had
Sp. zn. RRTV/2019/585/had
Zasedání Rady 21-2018/poř. č. 22

Vyřizuje: AO

Datum, místo 13. 1. 2020, Praha



NAPOMENUTÍ

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.“), a dle 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, vydala následující rozhodnutí:

1. Obviněná společnost FORTUNA SK, a.s., IČ: 00684881, se sídlem Einsteinova 23, Bratislava 851 01, se uznává vinnou ze spáchání přestupku porušením ustanovení § 5j odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., neboť zadáním reklamy Fortuna SK reprezentace, odvysílané dne 29. prosince 2018 v čase 23:52:58 na programu SPORT2, došlo k porušení povinnosti, aby reklama na hazard obsahovala sdělení o zákazu participace osob mladších 18 let na hazardní hře a zřetelné varování o možnosti vzniku závislosti.

2. Rada se dle ustanovení § 45 zákona č. 250/2016 Sb., rozhodla uložit pachateli společnosti FORTUNA SK, a.s., IČ: 00684881, se sídlem Einsteinova 23, Bratislava 851 01 **napomenutí**, kterým se pachatel výslovně upozorňuje na důsledky svého protiprávního jednání, které mu hrozí v případě opakování výše uvedeného protiprávního jednání, a to trest ve formě peněžité sankce. Pachateli je možné v budoucnu uložit pokutu ve výši 2 000 000 Kč.

3. 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 2019585. Úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Odůvodnění:

Rada rozhodla zahájit se zadavatelem reklamy, společností FORTUNA SK, a.s., IČ: 00684881, se sídlem Einsteinova 23, Bratislava 851 01, řízení o přestupku z moci úřední pro možné porušení § 5j odst. 3 zákona č. 40/1995 Sb., neboť reklama Fortuna SK reprezentace, odvysílaná dne 29. prosince 2018 v čase 23:52:58 na program SPORT2, neobsahuje sdělení o zákazu participace osob mladších 18 let na hazardní hře, ani zřetelné varování o možnosti vzniku závislosti.

Vymezení skutku:

Při kontrolním monitoringu obchodních sdělení bylo odhaleno problematické obchodní sdělení „Fortuna SK reprezentace“. Jeho premiéra byla odvysílána dne 5. prosince 2018 v čase 9:04:13 na program Sport1 Czechia and Slovakia. Během měsíce prosince bylo zaznamenáno celkem 181 repríz na programech Sport1 Czechia and Slovakia a SPORT2. Z důvodu nedostupnosti premiérového záznamu byl pro účely spisu použit záznam reprízy ze dne 29. prosince 2018 v čase 23:52:58 na program SPORT2.

Popis:

V levém dolním rohu texty „23:48“, „TRÉNINGOVÉ CENTRUM REPREZENTÁCIE“. Noční záběr na hotel a posléze na slovenské reprezentační fotbalisty v něm, kteří oblečení v tričkách s logem společnosti Fortuna malují transparent s textem „# ĎAKUJEME VERNÝM“. Transparent poté všichni drží na fotbalovém hřišti. Letecký záběr na stadion s texty „o 20 % VYŠŠIE VÝHRY!“ a v dolní části drobným písmem „TRVANIE AKCIE 3. – 23. 12. 2018, DENNE V ČASE 12. – 14.00. PLATÍ PRE REGISTROVANÝCH KLIENTOV, TIKETY S MIN. 5 JAKO A MAX. DENNÝM VKLADOM 50 EUR. VIAC INFO NA WWW.IFORTUNA.SK.“

Komentář: Naši reprezentanti ďakujú svojim verným fanúšikom. A my našim verným zvyšujeme až do Vianoc výhry o dvacať percent. Fortuna.

Rozbor:

Jedná se o obchodní sdělení propagující kurzové sázení (hazardní hru) na portálu www.afortuna.sk, který by dle příslušných webových stránek měla provozovat společnost FORTUNA SK, a.s. V rámci zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy, je v § 5j, který se zabývá regulací reklamy na hazardní hry, v odstavci 3 uvedeno:

Reklama na hazardní hru musí obsahovat sdělení o zákazu účasti osob mladších 18 let na hazardní hře a viditelné a zřetelné varování tohoto znění: „Ministerstvo financí varuje: Účastí na hazardní hře může vzniknout závislost!“.

Předmětný reklamní spot však neobsahuje ani sdělení o zákazu participace osob mladších 18 let na hazardní hře, ani výše uvedené zřetelné varování o možnosti vzniku závislosti. V tomto směru nehraje roli, že spot je ve slovenštině.

Dle § 8a odst. 2 písm. d) zákona č. 40/1995 Sb. se právnická nebo podnikající fyzická osoba dopustí přestupku tím, že jako zadavatel poruší podmínky stanovené pro obsah reklamy podle § 5j zákona č. 40/1995 Sb.

Na základě uvedeného dospěla Rada k závěru, že došlo k možnému porušení § 5j zákona č. 40/1995 Sb.

Řízení o přestupku bylo zahájeno dne 26. 8. 2019 pod sp. zn. RRTV/2019/585/had.

Rada v rámci řízení o přestupku spis. zn. RRTV/2019/585/had provedla důkaz zhlédnutím záznamu obchodního sdělení Fortuna SK reprezentace, odvysílaného dne 29. prosince 2018 v čase 23:52:58 na program SPORT2.

Vyjádření účastníka:

(Vyjádření 313934-RRTV ze dne 15. 10. 2019)

Společnost FORTUNA žádným způsobem nerozporuje, že by předmětná Reklama byla odvysílána v čase a na programu tak, jak je uvedeno v odůvodnění oznámení o zahájení řízení o přestupku. Společnost FORTUNA zároveň nerozporuje zjištění Rady, že Reklama nebyla označena v souladu s pravidly stanovenými v Zákoně.

I přes shora uvedené skutečnosti je však společnost FORTUNA přesvědčena, že se v souvislosti s odvysíláním Reklamy nedopustila porušení Zákona a nedošlo ke spáchání přestupku, a to s ohledem na skutečnost, že je v tomto posuzovaném případě přítomen mezinárodní prvek a pravidla stanovená v Zákoně nemohou být v souvislosti s Reklamou aplikována, a to z následujících důvodů.

Společnost FORTUNA je akciová společnost, založená podle právního řádu Slovenské republiky, která sídlí na adrese Einsteinova 23, Bratislava, Slovenská republika a na území Slovenské republiky provozuje hazardní hry, a to na základě licence vydané ministerstvem financí Slovenské republiky, pro jednotlivé druhy hazardních her.

S ohledem na skutečnost, že společnost FORTUNA disponuje licencí pouze k provozování hazardních her na území Slovenské republiky, jsou veškeré její reklamní aktivity zaměřeny výhradně a pouze na území Slovenské republiky. Vzhledem k výše uvedeným skutečnostem se společnost FORTUNA řídí při svém podnikání právním řádem Slovenské republiky.

V této souvislosti je tedy nutné vzít na zřetel, že v rámci slovenského právního řádu platí odlišná pravidla pro označování reklamy na hazardní hry, v rámci kterých, na rozdíl od české právní úpravy, nejsou stanovena žádná povinná označení reklamy na hazardní hry.

Z pohledu slovenské právní úpravy je tedy Reklama plně v souladu s platnými právními předpisy.

Co se týče samotné Reklamy, pak společnost FORTUNA uvádí, že si vysílání Reklamy objednala prostřednictvím své mediální agentury, konkrétně společnosti Media and Digital Services a.s., IČ: 48 238 902, akciové společnosti založené podle právního řádu Slovenské republiky, a to se záměrem a zadáním propagace obchodní značky a služeb společnosti FORTUNA na území Slovenské republiky na programu Sport1 Czechia and Slovakia a SPORT2.

Mediální agentura reklamní prostor zakoupila u společnosti Slovenská produkčná a.s., IČ: 35 843 624, akciové společnosti založené podle právního řádu Slovenské republiky.

Společnost Slovenská produkčná a.s. pak na území Slovenské republiky působila v rozhodném období jako mediální zástupce programu Sport1 Czechia and Slovakia a SPORT2 pro slovenský trh. Veškeré aktivity, které vedly k odvysílání Reklamy, a to od jejího vzniku, po objednání vysílání a konečně i odvysílání se děly na území Slovenské republiky a výhradně se záměrem zacílení na slovenský trh.

Společnost FORTUNA nemá a nikdy neměla zájem provozovat hazardní hry na území České republiky a rovněž nemá a nikdy neměla zájem cílit reklamu na své služby na území České republiky, neboť takové aktivity by byly zjevně neúčelné, protože by společnost FORTUNA hradila peněžní prostředky za odvysílání reklamy na území jiného státu s jistým vědomím, že s ohledem na legislativní úpravu provozování hazardních her, jí tato reklama ničeho nepřinese.

Tento postup by tedy byl zcela zjevně neúčelný, neekonomický a nežádoucí. V okamžiku, kdy společnost FORTUNA vysílání Reklamy prostřednictvím mediální agentury na programu Sport1

Czechia and Slovakia a SPORT2 objednávala, nedisponovala informací, že by tyto programy byly dostupné i na území České republiky a že v takovém případě budou na území České republiky vysílány shodné reklamy, jako na území Slovenské republiky.

Tuto informaci společnosti FORTUNA nesdělila ani mediální agentura, ani mediální zástupce, ani samotný provozovatel televizního vysílání programu Sport1 Czechia and Slovakia a SPORT2, jakožto šířitel Reklamy.

Pokud by společnost FORTUNA věděla, že by program, na kterém objednává vysílání Reklamy vysílá i na území České republiky, nikdy by si odvysílání neobjednala, a to i s ohledem na skutečnost, že na území České republiky působí společnost FORTUNA GAME a.s., která patří do shodné organizační struktury jako společnost FORTUNA, a na území České republiky provozuje hazardní hry pod obchodní značkou „FORTUNA“ a takovým jednáním by společnost FORTUNA mohla poškodit a neodborně zasáhnout do mediální prezentace společnosti FORTUNA GAME a.s., která na území České republiky poskytuje své služby pod obchodní značkou „FORTUNA“.

V případě, že došlo k situaci, že Reklama byla na programu Sport1 Czechia and Slovakia a SPORT2 odvysílána tak, že byla dostupná i na území České republiky, což rozhodně nebylo úmyslem ani záměrem společnosti FORTUNA, pak tato skutečnost nemůže jít k tíži společnosti FORTUNA.

V doplněném vyjádření ze dne 5. 12. 2019 pak účastník odkazuje na skutečnost, že se v souvislosti s odvysíláním předmětné reklamy nedopustil žádného protiprávního jednání.

V případě, že by Rada dospěla k jinému právnímu závěru, pak společnost FORTUNA žádá, aby při výběru druhu správního trestu Rada zohlednila povahu a závažnost přestupku, která je prakticky nulová, když reklama byla cílená na území Slovenské republiky, kde jsou společnostmi FORTUNA hazardní hry provozovány, a nikoliv na území České republiky, kde společnost FORTUNA nevyvíjí žádné obchodní aktivity a odvysílání této reklamy jí tak nepřineslo a ani nemohlo přinést žádnou výhodu.

Shora uvedené skutečnosti podporují i závěry o sledovanosti programu, resp. předmětné reklamy, na území České republiky, když sledovanost tohoto programu, resp. reklamy, v rozhodném období byla prakticky nulová. Za účelem prokázání tohoto tvrzení společnost FORTUNA předkládá přehled sledovanosti jednotlivých programů na území České republiky.

Správní uvážení Rady:

Na základě vyjádření účastníka není sporu o podobě reklamy ani o skutkové podstatě. Podstatnou otázkou řízení je tak posouzení zodpovědnosti účastníka jakožto zadavatele předmětné reklamy.

Určitá liberace je možná na základě ustanovení podle § 6b zákona č. 40/1995 Sb. **„Zadavatel se zproští odpovědnosti za obsah šířené reklamy, který je v rozporu se zákonem, prokáže-li, že zpracovatel nedodržel při jejím zpracování jeho pokyny, a v důsledku toho je obsah této reklamy v rozporu se zákonem. Zpracovatel se 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.“**

Uvedené liberační důvody však nejsou aplikovatelné, neboť omezení odpovědnosti vyplývá z nedodržení pokynů při zpracování, což není v daném případě relevantním důvodem pro možnou liberaci.

Další z argumentů svědčící proti odmítnutí liberace účastníka vyplývá ze skutečnosti, že sám účastník přiznává, že je součástí struktury, která má samostatnou divizi pro ČR s obdobnou nabídkou. Lze si opět představit možné obcházení právních předpisů s odkazem, že reklama je sice vysílána na českém území, ale určena jinému trhu s tím, že tomu odpovídají i povinnosti spojené s dodržáním reklamy. V ČR je v současnosti vysíláno velké množství programů, které jsou sdílenou platformou pro více trhů (zemí) a nelze mít za to, že tato skutečnost by měla bránit dodržování právních předpisů.

Dle § 5j zákona č. 40/1995 Sb. „*Reklama na hazardní hru musí obsahovat sdělení o zákazu účasti osob mladších 18 let na hazardní hře a viditelné a zřetelné varování tohoto znění: „Ministerstvo financí varuje: Účastí na hazardní hře může vzniknout závislost!“*.

Předmětný reklamní spot však neobsahuje ani sdělení o zákazu participace osob mladších 18 let na hazardní hře, ani výše uvedené zřetelné varování o možnosti vzniku závislosti.

Na základě uvedeného Rada dospěla k závěru, že došlo k porušení § 5j zákona č. 40/1995 Sb.

Dle § 8a odst. 2 písm. d) zákona č. 40/1995 Sb. se právnická nebo podnikající fyzická osoba dopustí přestupku tím, že jako zadavatel poruší podmínky stanovené pro obsah reklamy podle § 5j zákona č. 40/1995 Sb.

V daném případě neshledává Rada důvod pro uložení peněžité sankce a je důvodné vydat obviněnému napomenutí, neboť uvedeným postupem bude dosaženo požadavku v oblasti správního trestání v podobě generální prevence, která objasní určité zásady a postoje v případě postihu reklamy vysílané prostřednictvím televizních programů šířených na území vícero zemí s rozdílnými právními předpisy.

Pachateli je možné, při opětovném porušení předmětného ustanovení, v budoucnu uložit pokutu ve výši 2 000 000 Kč.

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). Úhrada nákladů je splatná do pěti pracovních dnů ode dne doručení tohoto rozhodnutí.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí lze v souladu s ustanovením § 66 zákona č. 231/2001 Sb., 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