



EVROPA 2, spol. s r.o.

IČ: 15891283

Wenzigova 4/1872

120 00 Praha 2

Česká republika

Sp. zn./Ident.: 2011/981/FOL/EVR

Č.j.: FOL/869/2012

Zasedání Rady č. 4 - 2012 / poř.č.: 3

Rada pro rozhlasové a televizní vysílání (dále jen „Rada“) vydala v souladu s ustanoveními § 5 písm. f) a § 60 odst. 1 písm. l) zákona č. 231/2001 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání a o změně dalších zákonů, v platném znění (dále jen „zákon č. 231/2001 Sb.“) a podle ustanovení § 67 a násl. zákona č. 500/2004 Sb., správního řádu, toto

ROZHODNUTÍ:

Rada ukládá provozovateli EVROPA 2, spol. s r. o., IČ: 15891283, se sídlem Wenzigova 4/1872, Praha 2, 120 00, **pokutu ve výši 100 000,- Kč** za porušení § 48 odst. 1 písm. h) zákona č. 231/2001 Sb., neboť na programu na programu EVROPA 2, ve dnech 22. září 2011 od 08:23 hodin, 26. září 2011 od 06:14 hodin, 27. září 2011 od 08:54 hodin a 29. září 2011 od 06:15 hodin odvysílal opakovaně informace o klubu Lucky Lucky, které měly znaky skrytého obchodního sdělení.

Pokuta je splatná ve lhůtě 30 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí na účet č. 3754-19223001/0710 vedený u České národní banky, variabilní symbol 2011981.

Provozovateli vysílání EVROPA 2, spol. s r. o. 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 2011981.

Odůvodnění:

Ve správním řízení o možném porušení povinnosti vyplývající z výše uvedeného ustanovení zákona č. 231/2001 Sb. byly zjištěny následující skutečnosti:

Účastník řízení společnost EVROPA 2, spol. s.r.o. je provozovatelem rozhlasového vysílání prostřednictvím pozemních vysílačů programu EVROPA 2 na základě rozhodnutí o udělení licence č.j. Ru/113/01/1425 ze dne 22. května 2001.

Rada rozhodla o provedení analýzy části vysílání programu EVROPA 2, konkrétně pořadu Ranní show Evropy 2, který se vysílá každý všední den od 06:00 do 09:00 hodin. K analýze bylo vybráno pět vysílacích dnů. Záznam vysílání byl pořízen z vlastního nahrávacího zařízení a to ze dnů čtvrtek 22. září a pondělí 26. září, úterý 27. září, čtvrtek 29. září a pátek 30. září 2011 vždy od 06:00 09:00 hodin.

Přepis vstupu z 22. září 2011

08:23 hodin

LM Přátelé, posloucháte Ranní show Evropy 2 je osm hodin dvacet dva minut...

PH Dneska, kdo by měl zájem, tak se můžete přijít podívat na Smíchov do Nádražní ulice do klubu Lucky Lucky, protože tam se bude představovat výhra, kterou vyhraje dívka, která je krásná, připadá si smart and beauty – to je soutěž, kterou já tam budu moderovat, zatím se dělá nábor, už je ... viděl jsem pár kandidátek, který jsou opravdu zajímavý, jo ...

LŠ Musí ta žena splňovat nějaká kritéria? Je to ohraničený věkem nebo není?

PH Je to ohraničený věkem, myslím, že to je do čtyřiceti

LŠ No tak dobrý ...

PH Od 18 do 40, já jsem navrhoval na minulý akci, že klidně by se ty nůžky mohly rozevřít až do 60

LM nebo do šesti ...

PH To spíš na druhou stranu, do šedesáti, že jako může být nějaká krásná padesátice a může vyzkoušet svoje štěstí

Přepis vstupu z 26. září 2011

06:14 hodin

LM Posloucháte Ranní show Evropy 2, je tu ještě jedna věc, tento týden je logicky poslední v měsíci září, v pátek je 30. a v sobotu je 1. října

PH Jenom jak jsi zmiňoval, že vlastně v pátek pojedeme Ranní show live v Pardubicích, budeme v Ideonu, tak já jsem si uvědomil, že mám akci, na kterou bych chtěl pozvat lidi ve čtvrtek, a to je zajímavá akce, je to na Smíchově v klubu Lucky Lucky a je to Večer psychotroniců

LM Počkej...

PH Tam bude třeba 50 nebo 100 psychotroniců z celé České republiky a bude se tam dělat strašně zajímavá věc, o který jsem přemýšlel... že lidi, který přijdou do toho klubu, tak si napíšíu přáníčko a hoděj ho do takový obrovský koule a až ta koule bude úplně narvaná, oni to psychotronici prostě jako nějak posvětěj nebo tomu daj prostě nějaký náboj a fór je ten, že až bude ta koule úplně narvaná, tak pod nějakým dohledem jednoho z těch psychotroniců se to spálí a teoreticky by se měla ta přání vyplnit

Přepis vstupu z 27. září 2011

08:54 hodin

LM V pátek budou Pardubice ...

PH A ve čtvrtek přijďte za mnou do klubu Lucky Lucky, je to Nádražní ulice na Smíchově, bude tam totiž Večer psychotroniců, můžete si nechat vyšetřit budoucnost!

Přepis vstupu 29. září 2011

06:15 hodin

V moderovaném vstupu nejprve Leoš Mareš s Patrikem Hezuckým hovoří o svátku, který byl včera (tedy ve středu 28. září) a následně LM zve posluchače na pátek večer do Pardubic Ideonu, kde bude Ranní show live a navazuje PH, který říká:

06:15:50 ... a kdyby dneska náhodou už někdo nemohl dospát, dneska jsem v klubu v Nádražní ulici Lucky Lucky se to jmenuje Večer psychotroniců, Mareš zasahuje a společně s Hezuckým a říká Lucky Lucky, Večer psychotroniců, takže pokud jste média nebo psychotronic, nebo pokud chcete objevit tajemství těchto lidí, přijďte, je to Nádražní ulice Smíchov

Posouzení problematického úseku:

Dle § 48 odst. 1 písm. h) zákona č. 231/2001 Sb. nesmějí provozovatelé vysílání zařazovat do vysílání skrytá obchodní sdělení.

Dle § 2 odst. 1 písm. q) zákona č. 231/2001 Sb. se skrytým obchodním sdělením rozumí slovní nebo obrazová prezentace zboží, služeb, jména nebo názvu, ochranné známky nebo činnosti výrobce zboží nebo poskytovatele služeb, uvedená provozovatelem vysílání v pořadu, pokud tato prezentace záměrně sleduje reklamní cíl a může veřejnost uvést v omyl o povaze této prezentace; taková prezentace je považována za záměrnou zejména tehdy, dojde-li k ní za úplaty nebo obdobnou protihodnotu.

V analyzovaném vysílání Patrik Hezucký několikrát v moderovaných vstupech připomíná akce v nově zřízeném klubu Lucky Lucky, kde, jak sděluje, „někdy moderuje“. Klub Lucky Lucky zmiňuje téměř každý den. V některém ze vstupů přímo zve na akce, na kterých se podílí moderátorsky, například „Večer psychotroniců“ nebo soutěž „Miss smart and beauty“. Ve svých vstupech podrobněji hovoří o akcích a vždy připomene, kde nový klub sídlí (na Smíchově v Nádražní ulici).

Celá prezentace klubu Lucky Lucky (několikadenní a opakovaná) má reklamní charakter, láká posluchače k návštěvě konkrétního podniku. Moderátor přímo a otevřeně propaguje klub Lucky Lucky tím, že uvádí co se v klubu děje, a také, kde se klub nachází. Reklamní cíl lze dovodit ze zjevné nepřiměřenosti prezentace. Klub je zmiňován v průběhu týdně několikrát, co může na běžného

posluchače působit tak, že je mu informace „vryje“ do paměti. Informace o klubu Lucky Lucky mohou zároveň posluchače uvést v omyl o povaze této prezentace, jelikož byly zařazeny v rámci Ranní show, která je standardním pořadem.

Odvysílání zmíněné prezentace je nezbytné považovat za záměrné. Záměrnost lze dovodit z frekvence a obsahu sdělení.

Rada na základě těchto skutečností dospěla k závěru, že provozovatel EVROPA 2, spol. s r.o. výše uvedeným jednáním mohl porušit svou povinnost podle ustanovení § 48 odst. 1 písm. h) zákona č. 231/2001 Sb. a na svém 20. zasedání rozhodla o zahájení správního řízení.

Dne 16. listopadu 2011 bylo provozovateli doručeno oznámení o zahájení správního řízení (č.j. 9096/2011) spolu s výzvou, aby se k zahájení vyjádřil. Doručení oznámení bylo správní řízení s provozovatelem zahájeno.

Vyjádření účastníka řízení a vypořádání se Rady s ním:

Dne 12. prosince 2011 bylo Radě doručeno vyjádření účastníka řízení k zahájení správního řízení (č.j. 10012/2011).

Účastník potvrdil, že informace o klubu Lucky Lucky zazněly ve vysílání tak, jak je uvedeno v přepisu jednotlivých vstupů v oznámení o zahájení správního řízení. Předmětné informace zazněly ve vysílání bez předchozího vědomí a souhlasu účastníka řízení a byly moderátorem Patrikem Hezuckým zařazeny z jeho vlastního popudu.

- *Rada má za to, že nezáleží, jestli informace zazněly s vědomím, nebo bez vědomí provozovatele. Provozovatel rozhlasového vysílání odpovídá za jeho obsah objektivně, bez ohledu na zavinění. Z toho vyplývá, že není relevantní, jestli je autorem skrytého obchodního sdělení sám provozovatel, jeho moderátor nebo třetí osoba.*

Zda úplatu nebo jinou protihodnotu obdržel moderátor Patrik Hezucký není účastníkovi známo, resp. není schopen toto prokázat ani vyvrátit, navrhuje proto provedení důkazu výsledkem moderátora Patrika Hezuckého za účelem zjištění této věcné okolnosti.

- *Rada zastává názor, že existence úplaty nebo jiné protihodnoty není obligatorním znakem skutkové podstaty skrytého obchodního sdělení. Z tohoto důvodu Rada také dospěla k názoru, že provedením výsledku moderátora by bylo nadbytečné.*

Vzhledem k uvedenému se tedy nejméně z pohledu účastníka nejedná v žádném případě o prezentaci, která by záměrně sledovala reklamní cíl. Pokud jde celkový charakter a vyznění zařazených informací, pak k tomu účastník uvádí, že odkaz na klub Lucky Lucky, včetně jeho adresy, zazněl ve vysílání sice vícekrát, nicméně účastník je přesvědčen, že vzhledem k celkovému časovému rozsahu pořadu, jakož i vzhledem k rozložení předmětného sdělení do více dílů pořadu vysílaných ve více dnech celkový počet zmínek nepřekročil přípustnou mez, za níž by bylo možno prezentaci hodnotit jako reklamní, či nepřiměřenou.

- *Dle názoru Rady četnost sdělení jednoznačně překročila přiměřenou mez. Propagace klubu Lucky Lucky zazněla několikrát v týdnu. Také z obsahového hlediska prezentace tohoto klubu překročila mez přiměřenosti, když moderátor Patrik Hezucký podrobně popisuje program klubu, zve posluchače k návštěvě a dokonce zmiňuje adresu klubu.*

Uvedený pořad je postaven na principu improvizace a sdělování okamžitých nápadů, podnětů, zážitků a jiných „osobních“ informací moderátorů posluchačům, přičemž informace o ostatních aktivitách moderátorů je běžnou a přirozenou součástí sdělovaného obsahu. Vzhledem k tomu, že oba moderátoři daného pořadu se v rámci své činnosti mimo rozhlasové vysílání zabývají téměř výhradně moderováním jiných akcí, objevuje se tento prvek v jimi sdělovaném obsahu sice častěji, nikoliv však nepřiměřeně často a jako takový nemůže uvést veřejnost v omyl o povaze prezentace.

- Rada zastává názor, že opakovaná propagace klubu není a nemůže být přirozenou součástí moderátorských vstupů. Rada vidí nepřiměřenost této prezentace zejména v její frekvenci (několikrát za týden), a také v jejím obsahu (nejednalo se o pouhou zmínku klubu, ale propagace obsahovala informace o programu, adresu atd.).

Vzhledem k výše uvedenému má účastník za to, že se vytýkaného porušení zákona nedopustil a navrhuje, aby Rada rozhodla tak, že k porušení zákona nedošlo a řízení se zastavuje.

- Rada má naopak za to, že došlo k naplnění skutkové podstaty skrytého obchodního sdělení a účastník se dopustil porušení zákona.

Dle § 48 odst. 1 písm. h) zákona č. 231/2001 Sb. nesmějí provozovatelé vysílání zařazovat do vysílání skrytá obchodní sdělení.

Dle § 2 odst. 1 písm. q) zákona č. 231/2001 Sb. se **skrytým obchodním sdělením** rozumí slovní nebo obrazová prezentace zboží, služeb, jména nebo názvu, ochranné známky nebo činnosti výrobce zboží nebo poskytovatele služeb, uvedená provozovatelem vysílání v pořadu, pokud tato prezentace záměrně sleduje reklamní cíl a může veřejnost uvést v omyl o povaze této prezentace; taková prezentace je považována za záměrnou zejména tehdy, dojde-li k ní za úplatu nebo obdobnou protihodnotu.

Rada provedla na svém 16. zasedání důkaz zvukovým záznamem obchodních sdělení a má za prokázané, že odvysíláním prezentací klubu Lucky Lucky, která byla vysílána provozovatelem EVROPA 2, spol. s r. o. na programu EVROPA 2 dne 22. září 2011 od 08:23 hodin, 26. září 2011 od 06:14 hodin, 27. září 2011 od 08:54 hodin a 29. září 2011 od 06:15 hodin došlo k porušení § 48 odst. 1 písm. h) zákona č. 231/2001 Sb.

Správní úvaha:

Z rozsudku NSS č. j. 6 As 47/2009 vyplývá, že soud má za to, že na základě zákonné definice skryté reklamy (lze aplikovat i na skryté obchodní sdělení) v zákoně o vysílání i na základě pramenů komunitárního práva, je veřejnoprávní postih za skrytou reklamu podle zákona o vysílání možný pouze tehdy, pokud dojde ke kumulativnímu naplnění následujících tří znaků:

- prezentace v pořadu, který nemá charakter reklamy,
- prezentace záměrně sleduje reklamní cíl, je tedy třeba posuzovat záměrnost, úmysl či přiměřenost,
- prezentace je způsobilá uvést veřejnost co do své povahy v omyl.

Z výše uvedeného je patrné, že se jedná o prezentaci klubu Lucky Lucky v pořadu Ranní show, který nemá reklamní charakter.

Tato prezentace také záměrně sleduje reklamní cíl. Záměrnost lze dovodit z frekvence a obsahu sdělení, když Patrik Hezucký několikrát v moderovaných vstupech připomíná akce v nově zřízeném klubu Lucky Lucky, kde, jak sděluje, „někdy moderuje“. Klub Lucky Lucky zmiňuje téměř každý den v některém ze vstupů, přímo zve na akce, například Večer psychotroniců nebo soutěž Miss smart and beauty. Ve svých vstupech podrobněji hovoří o akcích a vždy připomene, kde nový klub sídlí (na Smíchově v Nádražní ulici). Reklamní cíl lze dovodit ze zjevné nepřiměřenosti prezentace, klub je zmiňován v průběhu týdne několikrát. Obsah prezentace výslovně posluchače láká k návštěvě klubu, což může na běžného posluchače působit tak, že se mu informace „vryje“ do paměti.

Splnění třetího kritéria skrytého obchodního sdělení, spočívajícího v tom, zda byla prezentace způsobilá uvést veřejnost co do své povahy v omyl, by mělo být dle předmětného rozsudku NSS řešeno na základě posouzení pořadu z hlediska jeho objektivního působení na posluchačskou veřejnost, nejlépe pomocí měřítko tzv. průměrného spotřebitele. Hledisko průměrného spotřebitele je pak vhodné vztáhnout k této konkrétní prezentaci. Rada zastává názor, že prezentace klubu Lucky Lucky mohla uvést průměrného

spotřebitele v omyl o povaze této prezentace, jelikož byla zařazena v rámci Ranní show, která je standardním pořadem.

Provozovatel EVROPA 2, spol. s r.o. již v minulosti do vysílání zařadil informace, které byly vyhodnoceny jako skrytá obchodní sdělení. Například v pořadu Ranní show odvysílal dne 23. září 2009 v čase 06:48:14 hodin skrytou reklamu na firmu 4U STORE a džiny SCOTCH & SODA, které tato firma nabízí nebo dne 23. září 2009 v čase 08:20:49 hodin skrytou reklamu na firmu Top Moravia Q. Za obě tato skrytá reklamní sdělení obdržel provozovatel EVROPA 2, spol. s r.o. pokutu (vždy ve výši 25.000 korun).

Pokud Rada přistoupí k uložení pokuty je možno dle § 60 odst. 1 písm. l) zákona č. 231/2001 Sb. uložit provozovateli vysílání pokutu v rozmezí od 5 000 do 2 500 000 Kč.

Rada dospěla k závěru, že jsou dány všechny zákonné podmínky pro uplatnění sankce v mezích zákona č. 231/2001 Sb. a rozhodla dle § 60 odst. 1 písm. l) zákona č. 231/2001 Sb., o uložení pokuty ve výši 100 000,- Kč.

Rada stanovila výši pokuty v zákonném rozmezí a byla vedena následujícími úvahami:

Program EVROPA 2 je provozován účastníkem řízení dle licenčních podmínek jako „Hudební rádio“ (neměnné znění základní programové specifikace při udělení licence). Program je hudebním programem, který je určen pro posluchače nižší věkové skupiny (12 - 30 let), zahrnující současné aktuální hity středního proudu a dále kombinaci hitů 80. a 90. let s pravidelnými zpravodajskými vstupy, informačními a kulturními rubrikami.

Z webových stránek programu EVROPA 2, byly zjištěny následující informace o poslechovosti (rozsahu a dosahu vysílání) programu EVROPA 2:

RadioProjekt, který mapoval výsledky poslechovosti českých rozhlasových stanic za klouzavé pololetí, tedy od 1. dubna 2011 do 30. září 2011, přinesl údaje, že program Rádio EVROPA 2 si naladí 852 tisíc posluchačů denně a 1 819 tisíc posluchačů týdně.

Program EVROPA 2 je tradičně nejsilnější v cílových skupinách 12-29 let a vládne éteru i v širší skupině populace do 39 let. K dalším pozitivním ukazatelům výzkumu patří, že si EVROPA 2 tradičně udržuje první příčku poslechovosti v Praze, Karlovarském kraji a také ve velkých městech (skupina 100 000 obyvatel a více). Více než milión posluchačů označuje EVROPU 2 jako svoji nejposlouchanější rozhlasovou stanici.

Na základě výše uvedených výsledků lze program EVROPA 2 označit za populární rozhlasový program, s umístěním na vysokých příčkách poslechovosti (zejména ve větších městech a ve věkové skupině 12-39 let).

Společnost EVROPA 2, spol. s r.o. lze označit za provozovatele rozhlasového vysílání s vysokým podílem poslechovosti na mediálním trhu, což jej zároveň vybízí k zvýšené odpovědnosti vůči posluchačům.

Pořad Ranní show s Leošem Marešem a Patrikem Hezuckým, je velice populární, tříhodinový blok (vysílán v ranních hodinách od 6:00 do 9:00), jehož součástí jsou pravidelné pořady, např. Zpátky do minulosti. Vysílací blok je velmi dynamický, moderátoři probírají různá aktuální témata, ke kterým připojují vlastní komentáře.

Rada zohlednila při stanovení výše pokuty také míru zavinění. Provozovatel vysílání je odpovědný za celý obsah svého vysílání a je tedy na jeho rozhodnutí, resp. jeho vůli, aby pořad, který je interaktivním stylem vysílání, zajistil tak, aby nedošlo k porušení povinností stanovených zákonem č. 231/2001 Sb.

Patrik Hezucký propaguje Klub Lucky Lucky v rámci jednoho týdne několikrát, proto přikročila Rada k udělení pokuty vyšší, v porovnání s její praxí v obdobných případech.

Případný finanční prospěch v konkrétní výši nelze prokázat důkazními prostředky Radě dostupnými, proto tato skutečnost neměla na stanovení výše pokuty vliv.

Vzhledem k výše uvedeným skutečnostem Rada považuje provinění provozovatele jako středně závažné.

Rada na základě shromážděných podkladů dospěla k závěru, že provozovatel EVROPA 2, spol. s r.o. výše uvedeným jednáním porušil svou povinnost dle § 48 odst. 1 písm. h) zákona č. 231/2001 Sb., čímž se dopustil správního deliktu dle § 60 odst. 1 písm. l) zákona č. 231/2001 Sb., za který lze uložit pokutu ve výši od 5 000,- Kč do 2 500 000,- Kč. Za spáchání tohoto správního deliktu uložila Rada pokutu ve výši 100 000,- Kč (slovy: stotisíckorunčeských).

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 písemného vyhotovení tohoto rozhodnutí. Podání žaloby má odkladný účinek.

V Praze dne: 14.2.2012

JUDr. Kateřina Kalistová
*předsedkyně Rady
pro rozhlasové a televizní vysílání*