

Krajský úřad Olomouckého kraje
Odbor majetkový, právní a správních činností
Jeremenkova 40a, 779 11 Olomouc

Č.j.: KUOK 79869/2017

V Olomouci 7. 8. 2017

Sp.zn.: KÚOK/28223/2017/OMPSČ-KŽÚ/766

ROZHODNUTÍ

Krajský úřad Olomouckého kraje, Odbor majetkový, právní a správních činností, jako věcně a místně příslušný správní orgán podle § 7 písm. i) 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 pozdějších předpisů rozhodl ve správním řízení vedeném podle zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů

t a k t o :

I. Krajský úřad Olomouckého kraje, Odbor majetkový, právní a správních činností, ukládá podle § 8a odst. 5 písm. b) 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 pozdějších předpisů právnické osobě [REDAKCE]
[REDAKCE], identifikační číslo
[REDAKCE]

povinnost zaplatit pokutu ve výši 2 000,- Kč,
slovy: dva tisíce korun českých

za spáchání správního deliktu dle § 8a odst. 1 písm. q) 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 pozdějších předpisů, kterého se výše uvedená právnická osoba dopustila jako šířitel tím, že v rozporu s § 3a odst. 1 téhož zákona šířila reklamu na elektronické cigarety a náhradní náplně do nich. Ustanovení § 3a odst. 1 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 pozdějších předpisů zakazuje reklamu, jejímž cílem nebo přímým nebo nepřímým účinkem je propagace elektronických cigaret a náhradních náplní do nich, šířená prostřednictvím služeb informační společnosti nebo v periodickém tisku, neperiodických publikacích, na letácích, plakátech nebo jiných tiskovinách, s výjimkou publikací, které jsou určeny výlučně profesionálům v obchodě s

elektronickými cigaretami a náhradními náplněmi do nich, a publikací, které jsou tištěny a zveřejněny ve třetích zemích, pokud tyto publikace nejsou primárně určeny pro vnitřní trh Evropské unie. Konkrétně právnická osoba [REDAKCE], se sídlem [REDAKCE], identifikační číslo [REDAKCE] šířila nejméně dne 16. 3. 2017 v [REDAKCE], v prostoru před prodejnou reklamu na elektronické cigarety, která spočívala v tištěném reklamním poutači umístěném ve výklenku vlevo od vstupních dveří do prodejny, na kterém bylo uvedeno [REDAKCE], ELEKTRONICKÁ CIGARETA, tel.: [REDAKCE], www.[REDAKCE].cz s vyobrazením medvídky pandy s kouřící cigaretou v tlamě včetně textu akční ceny věrnostní program a dále pak ve třech tištěných letácích umístěných na reklamním áčku na chodníku před prodejnou, které oznamovaly ve dvou případech akce na liquidity (náplně do elektronických cigaret) a v jednom případě výprodej liquidů.

Uložená pokuta je splatná na účet Olomouckého kraje, Jeremenkova 40a, číslo účtu 27-4228320287/0100, variabilní symbol 1522179869 konstantní symbol 558 vedený u Komerční banky, a.s., Olomouc do 15 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

II. Krajský úřad Olomouckého kraje, Odbor majetkový, právní a správních činností, ukládá právnické osobě [REDAKCE], identifikační číslo [REDAKCE] povinnost nahradit podle § 79 odst. 5 správního řádu náklady řízení stanovené paušální částkou podle § 6 odst. 1 vyhlášky č. 520/2005 Sb.,

**ve výši 1 000,- Kč,
slovy: jeden tisíc korun českých.**

Náhrada nákladů řízení je splatná na účet Olomouckého kraje, Jeremenkova 40a, číslo účtu 27-4228320287/0100, variabilní symbol 1522179869, konstantní symbol 558 do 15 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

I. a II. Odůvodnění

Krajský úřad Olomouckého kraje, Odbor majetkový, právní a správních činností, oddělení Krajský živnostenský úřad (dále jen správní orgán) jako orgán příslušný k výkonu dozoru nad dodržováním 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 pozdějších předpisů (dále jen zákon o regulaci reklamy) zjistil z vlastní úřední činnosti na základě kontroly provedené u právnické osoby [REDAKCE], identifikační číslo [REDAKCE] (dále jen účastník řízení), že účastník řízení šířil nejméně dne 16. 3. 2017 v [REDAKCE], v prostoru před svou prodejnou oznámení o prodeji elektronických cigaret a náhradních náplní do nich ve

formě tištěného poutače umístěného ve výklenku vlevo od vstupních dveří do prodejny (z pohledu na prodejnu), na kterém bylo uvedeno „[REDAKCE]“, ELEKTRONICKÁ CIGARETA, tel.: [REDAKCE], www.[REDAKCE].cz s vyobrazením medvídky pandy s kouřící cigaretou v tlamě“ včetně textu „akční ceny věrnostní program“ a také ve formě tištěných letáků (v počtu tří) umístěných na reklamním áčku na chodníku před prodejnou, které oznamovaly: v jednom případě akci na liquidy po ukončené expiraci, Prémiová řada 3 + 1 30ml zdarma 300,- Kč a prémiová řada 3 + 1 10ml zdarma 150,- Kč, dále pak akční ceny liquidů do vyprodání zásob 20ml...79,-Kč Dekang, 10ml...89,-Kč Vita E-Style a MultiPack...259,-Kč Vita E-Style; v druhém případě bylo letákem šířeno oznámení o akci na elektronickou cigaretu EGO AIO 649,- a EGO AIO PRO C 799,-; ve třetím případě byl letákem oznamován výprodej liquidů od 19,- do 129,- a příchutí do bází... 99,-.

Výše uvedená a šířená oznámení správní orgán vyhodnotil v souladu s § 1 odst. 2 zákona o regulaci reklamy jako šířenou reklamu.

O výše uvedených skutečnostech byl dne 5. 4. 2017 vyhotoven protokol o kontrole, pro jehož zpracování byl jako podklad použit úřední záznam pořízený dne 16. 3. 2017, včetně fotodokumentace. Kontrolní zjištění obsahovalo zjištěný stav věci s uvedením porušení § 3a odst. 1 zákona o regulaci reklamy.

Proti kontrolnímu zjištění podal účastník řízení námitky, které byly vedoucím kontrolního orgánu zamítnuty, čímž byl výsledek kontrolního zjištění potvrzen.

Ukončená kontrola dostatečně prokázala skutkové zjištění a správní orgán proto přistoupil v souladu s § 150 správního řádu k vydání příkazu o povinnosti zaplatit pokutu za spáchání správního deliktu podle § 8a odst. 1 písm. q) zákona o regulaci reklamy. Proti vydanému příkazu podal účastník řízení v zákonné lhůtě odpor. Přípisem ze dne 19. 7. 2017 správní orgán oznámil účastníkovi řízení ukončení dokazování a zároveň účastníka řízení poučil o možnosti vyjádřit se před vydáním rozhodnutí k jeho podkladům, popř. navrhnout jejich doplnění. Účastník řízení této možnosti nevyužil.

Při svém rozhodování správní orgán vycházel z podkladových materiálů vedených ve spise pod spisovou značkou KÚOK/28223/2017/OMPSČ-KŽÚ/766. Obsahem odporu jsou skutečnosti, které byly řešeny v rámci námitek podaných proti protokolu o kontrole, a které byly vedoucím kontrolního orgánu zamítnuty. Z toho důvodu již správní orgán považuje při svém rozhodování otázku námítky označení provozovny podle § 17 odst. 5 zákona č. 455/1991 Sb., o živnostenském podnikání (živnostenský zákon), ve znění pozdějších předpisů a námitku obchodního sdělení podle § 2 odst. 1 písm. q) zákona č. 634/1992 Sb., o ochraně spotřebitele za dostatečně odůvodněnou v námitkovém řízení.

Správní orgán při rozhodování posuzoval zjištěné skutečnosti v rozsahu zákona o regulaci reklamy, který je veřejnoprávní normou koncipovanou jako věcně univerzální, které reguluje reklamu na zvláště citlivé komodity (tabák, alkohol, léčiva a zbraně apod.).

Reklamou se podle § 1 odst. 2 zákona o regulaci reklamy rozumí oznámení, předvedení či jiná prezentace šířené zejména komunikačními médii, mající za cíl podporu podnikatelské činnosti, zejména podporu spotřeby nebo prodeje zboží, výstavby, pronájmu nebo prodeje nemovitostí, prodeje nebo využití práv nebo závazků, podporu poskytování služeb, propagaci ochranné známky, pokud není dále stanoveno jinak. Z uvedeného je zřejmé, že reklamou je vše, čím podnikatel oznamuje či prezentuje spotřebiteli informace o svých činnostech případně různých výhodách spotřeby nebo prodeje zboží, které činí na podporu podnikatelské činnosti.

Oznámení, které šířil účastník řízení, svým obsahem i formou, zcela nepochybně naplňují definice reklamy, jelikož veřejně šíří informace směřující k podpoře prodeje výrobků nabízených účastníkem řízení. Široké veřejnosti jsou tak předkládány informace o akci, výprodeji či možnosti věrnostního programu, které samotné působí na veřejnost jako přesvědčovací proces o určité výhodě oproti běžným prodejním podmínkám, například výhodnější cenou nebo množstevní výhodou.

Z výše uvedených skutečností je zcela nepochybné, že oznámení šířená účastníkem řízení jsou reklamou na podporu prodeje elektronických cigaret a náhradních náplní do nich.

Zákon o regulaci reklamy ustanovením § 3a odst. 1 zakazuje reklamu, jejímž cílem nebo přímým nebo nepřímým účinkem je propagace elektronických cigaret a náhradních náplní do nich, šířená prostřednictvím služeb informační společnosti nebo v periodickém tisku, neperiodických publikacích, na letácích, plakátech nebo jiných tiskovinách, s výjimkou publikací, které jsou určeny výhradně profesionálům v obchodě s elektronickými cigaretami a náhradními náplněmi do nich, a publikací, které jsou tištěny a zveřejněny ve třetích zemích, pokud tyto publikace nejsou primárně určeny pro vnitřní trh Evropské unie.

V daném případě bylo prokazatelně zjištěno, že účastník řízení šířil reklamu na elektronické cigarety a náhradní náplně do nich prostřednictvím reklamního poutače a tří letáků a to dne 16. 3. 2017 tedy v době provedení kontroly a způsobem popsáním výše.

Toto jednání je ve smyslu § 8a odst. 1 písm. q) zákona o regulaci reklamy považováno za správní delikt a podle téhož paragrafu odst. 5 písm. b) se za správní delikt uloží pokuta, která může být uložena až do výše 2 000 000 Kč.

Správní orgán považuje za nutné konstatovat, že od 1. 7. 2017 byl v souvislosti s novou právní úpravou přestupků (zákon č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich) novelizován také zákon o regulaci reklamy a správní delikty v něm uvedené jsou od 1. 7. 2017 nově přestupky. Přejícná ustanovení v § 112 odst. 4 zákona o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich pak stanoví, že zahájená řízení o přestupku a dosavadním správním deliktu, s výjimkou řízení o disciplinárním deliktu, která nebyla pravomocně skončena přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, se dokončí podle dosavadních zákonů. Věc je tak právním orgánem posuzována dle uvedeného ustanovení.

Při stanovení výše pokuty přihlédl správní orgán jako k přitěžující okolnosti ke způsobu šíření reklamy, což spočívalo v množství a druzích reklamních materiálů, kterými byly tři tištěné letáky na reklamním áčku a velký tištěný poutač ve výklenku domu vlevo od vchodových dveří do provozovny a dále k tomu, že reklama byla šířena vně prodejny a přístupná široké veřejnosti včetně osob mladších osmnácti let. U takového způsobu šíření je předpokladatelné, že reklama osloví velký počet spotřebitelů. Jako k polehčující okolnosti přihlédl správní orgán k tomu, že se jednalo o první zjištěný případ porušení zákona o regulaci reklamy účastníkem řízení.

Správní orgán má za to, že uložená pokuta, která je stanovena při dolní hranici možného sankčního postihu, bude dostatečným varováním před dalším nezákonným jednáním.

Ze všech těchto důvodů byla uložena sankce při samé dolní hranici možného sankčního postihu a správní orgán má za to, že je dostatečným varováním před dalším nezákonným jednáním.

Jelikož účastník řízení vyvolal správní řízení porušením své právní povinnosti, což mu bylo prokázáno, je povinen uhradit paušální částku nákladů správního řízení, tak jak je uvedeno ve výroku II. tohoto rozhodnutí.

I. a II. Poučení

Proti rozhodnutí lze podat odvolání ve lhůtě 15 dnů ode dne jeho oznámení; prvním dnem lhůty je den následující po dni oznámení rozhodnutí. Odvolání se podává u zdejšího úřadu a rozhoduje o něm Ministerstvo průmyslu a obchodu.

Bc. Ing. František Pivoda
vedoucí oddělení
Krajský živnostenský úřad

Účastník řízení: 