



Praha ALFA – MED s.r.o.
Křenova 438/5
Veleslavín
PSČ: 162 00 Praha 6
IČO: 242 17 221

Č. j.:
MHMP 873809/2022
Sp. zn.:
S-MHMP 123143/2022

Vyřizuje/tel.:
Petkovič Gabrijela Mgr.
236002026
Počet listů/příloh: **5/0**
Datum:
1.6.2022

P Ř Í K A Z

Magistrát hlavního města Prahy, odbor živnostenský a občanskosprávní (dále „orgán dozoru“) jako věcně a místně příslušný správní orgán dle § 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 (dále jen „zákon o regulaci reklamy“) v souladu s § 90 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (dále jen „zákon o odpovědnosti za přestupky“) ve spojení s ustanovením § 150 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“),

I. uznává vinnou z přestupku

společnost Praha ALFA – MED s.r.o., IČO: 242 17 221, se sídlem Křenova 438/5, PSČ: 162 00 Praha 6, (dále jen „obviněná“), a to přestupku podle ustanovení § 8a odst. 2 písm. a) zákona o regulaci reklamy, kterého se obviněná dopustila jako zadavatel reklamy tím, že zadala reklamu ke zpracování, která byla zveřejněna na webových stránkách <http://www.sensitivimago.eu>, týkající se výrobků: Sensitive Imago, Sensitive Imago Aureola, Sensitive Imago Angel, Sensitive Imago Plasma a Sensitiv Imago Digi Healer, čímž zadala reklamu, která je zakázána podle § 5n odst. 1 zákona o regulaci reklamy. Reklama byla zadána ke zpracování v první polovině roku 2019.

II. Za spáchání uvedeného přestupku se obviněná ukládá podle ust. 8a odst. 6 písm. b) zákona o regulaci reklamy s přihlédnutím k ust. § 35 písm. b), § 46 zákona o odpovědnosti za přestupky pokuta ve výši 7.000 Kč (sedmtisíckorunčeských).

Sídlo: Mariánské nám. 2/2, 110 01 Praha 1
Pracoviště: Jungmannova 35/29, 110 00 Praha 1
Kontaktní centrum: 12 444, fax: 236 007 157
E-mail: posta@praha.eu, ID DS: 48ia97h

Pokuta je splatná do 30 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto příkazu, na účet hlavního města Prahy u PPF banky a.s., číslo účtu **1400110005157998/6000** (platba bankovním převodem č.ú. 140011-5157998/6000), variabilní symbol **3600007868**, konstantní symbol **379** (placeno složenkou, složenka není připojena k tomuto příkazu – doručováno do datové schránky), **558** (placeno příkazem), specifický symbol **123143**, nebo v hotovosti na přepážce u PPF banky a.s., na adrese: Mariánské nám. 2, Praha 1, přízemí, s uvedením příslušných symbolů.

O d ů v o d n ě n í

Orgán dozoru pro oblast regulace reklamy obdržel podnět od Státního ústavu pro kontrolu léčiv, týkající se výrobků: Sensitive Imago, Sensitive Imago Aureola, Sensitive Imago Angel, Sensitive Imago Plasma a Sensitiv Imago Digi Healy.

Státní ústav pro kontrolu léčiv na základě stanoviska odborného oddělení, ze dne 6.12.2021 dospěl k závěru, že uvedené výrobky nepovažuje za zdravotnické prostředky dle čl. 2 bodu 1 nařízení Evropského parlamentu a Rady 2017/745 ani za prostředek, na který se použije nařízení Evropského parlamentu a Rady 2017/745, ale že se jedná o obecnou reklamu na výrobek cílící na zdraví.

Správní orgán na základě této skutečnosti a po splnění zákonných podmínek přistoupil k rozhodnutí věci ve „zjednodušeném“ příkazním řízení. Správní orgán konstatuje, že prokazatelně došlo ke spáchání přestupku.

Orgán dozoru vycházel při vydání tohoto příkazu z následujících skutečností:

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. Společnost má živnostenské oprávnění pro živnost volnou s předmětem podnikání: Výroba, obchod a služby neuvedené v přílohách 1 až 3 živnostenského zákona. Prostřednictvím komunikačního média, kterým je internet/webové stránky, byla šířena reklama na produkty, s cílem podpory podnikatelské činnosti společnosti, spočívající v prodeji těchto výrobků.

Podle § 5n odst. 1 zákona o regulaci reklamy, zakazuje se reklama na výrobek cílící na zdraví, který není léčivým přípravkem, ani zdravotnickým prostředkem, ani diagnostickým zdravotnickým prostředkem in vitro, ani potravinou pro zvláštní lékařské účely, která naznačuje, že výrobek je léčivým přípravkem, zdravotnickým prostředkem, diagnostickým zdravotnickým prostředkem in vitro nebo potravinou pro zvláštní lékařské účely.

Podle § 1 odst. 5 zákona o regulaci reklamy, zadavatelem reklamy je pro účely zákona o regulaci reklamy právnická nebo fyzická osoba, která objednala u jiné právnické nebo fyzické osoby reklamu.

Společnost ve svém přípisu ze dne 10.3.2022 sdělila, že reklamní text byl zpracován v roce 2019 na základě podkladů poskytnutých především na stránkách <https://sensitive-imago.com/en/equipment/features> a <https://aur-um.com.ua/eng/vozmozhnosti.htm>. Reklamní text byl zpracován externistou [REDAKCE], působícím v Bělorusku, který pro společnost v té době zabezpečoval marketing včetně podkladů. Tyto byly připraveny univerzálně pro použití po celém světě. Následně v důsledku pandemické situace způsobené COVID-19 společnost byla nucena zásadním způsobem omezit činnost a rozvázat spolupráci s některými spolupracovníky. Informace na webových stránkách jsou dle společnosti

neaktuální. Společnost dále sdělila, že v současné době probíhá obnova nabídky a navazuje se spolupráce se specialisty, kteří pro společnost budou zajišťovat marketing a technickou podporu webových stránek, přizpůsobený novému portálu. Společnost poté, co obdržela žádost zdejšího odboru, zajistila částečnou blokaci webových stránek s upozorněním do doby, než bude připravena nová sada marketingových podkladů, která by odpovídala všem požadavkům. Organ doзору tak má za prokázané, že společnost má v reklamním procesu postavení zadavatele reklamy ve smyslu § 1 odst. 5 zákona o regulaci reklamy.

Podle § 8a odst. 2 písm. a) zákona o regulaci reklamy se přestupku dopustí osoba, která jako zadavatel zadá reklamu, která je zakázána podle § 5n odst.1 zákona o regulaci reklamy. V daném případě společnost porušila výše uvedená ustanovení.

Reklama (zadokumentovaná na webových stránkách <http://www.sensitiveimago.eu>), týkající se zmiňovaných výrobků, mimo jiné uváděla: „nové portofilo **Sensitiv Imago** nabízí řadu jedinečných HI-TECH řešení v oblasti diagnostiky, kompenzací, testování a ochrany na všech úrovních – fyzické problémy, energetické problémy, duševní problémy, emoční problémy a ochrana člověka před patogenními elektromagnetickými emisemi v moderních domácnostech a kancelářích... hlavní výhody zařízení **Sensitiv Imago® Angel**...přístroj, který dokáže spolehlivě eliminovat a následně zcela odstranit nežádoucí vlivy geopatogenních, psychosomatických zón...pomáhá odstranit mnohé zdravotní potíže...slouží k celkovému zdokonalení harmonizace těla a mysli, v důsledku čehož dokáže přispět k vylepšení vztahu v rodině, zlepšení metabolismu a spánku...**Sensitiv Imago Aureola®**...umožňuje najít souvislost mezi základními úrovněmi lidského těla a povahou psycho emocionální a fyziologické aktivity člověka, hodnotit stav jednotlivých orgánů a systému a sledovat účinek různých stresových vlivů na tělo...tato metoda se po mnoho let používá v medicíně, sportu a vědě jako nástroj pro screeningové hodnocení, určení stavu pacienta a stupně vnějších vlivů, které ho ovlivňují....**Sensitiv Imago Digi Healer**...mobilní terapeutická varianta ke korekci orgánů a systémů organismu...frekvenční modely jsou schopny korigovat patofyziologické a psychoemoční parametry lidského stavu, a to i pro preventivní účely...**Sensitiv Imago® Plasma** je unikátní ozdravovací a kompenzační technologii, která vám umožňuje provést terapeutický zákrok, aniž by narušila lidské tělo a vytváří tak efektivní chod nechemického holistického uzdravování“.

V daném případě považuje orgán dozoru za podstatnou skutečnost, že výrobky byly uvedeny v reklamě jako výrobky cílící na zdraví, které nejsou léčivým přípravkem, ani zdravotnickým prostředkem, ani diagnostickým zdravotnickým prostředkem in vitro, ani potravinou pro zvláštní lékařské účely, přičemž reklama naznačuje, že výrobek je zdravotnickým prostředkem.

V souladu s čl. 2 odst.1 Nařízení Evropského parlamentu a Rady EU 2017/745 o zdravotnických prostředcích, pro účely tohoto nařízení se rozumí „zdravotnickým prostředkem“ nástroj, přístroj, zařízení, software, implantát, činidlo, materiál nebo jiný předmět určené výrobcem k použití, samostatně nebo v kombinaci, u lidí k jednomu nebo několika z těchto konkrétních léčebných účelů:

- diagnostika, prevence, monitorování, predikce, prognóza, léčba nebo mírnění nemoci,
- diagnostika, monitorování, léčba, mírnění nebo kompenzace poranění nebo zdravotního postižení,
- vyšetřování, náhrady nebo úpravy anatomické struktury nebo fyziologického či patologického procesu nebo stavu,

- poskytování informací prostřednictvím vyšetření in vitro, pokud jde o vzorky pocházející z lidského těla, včetně darovaných orgánů, krve a tkání, který nedosahuje svého hlavního určeného účinku v lidském těle nebo na jeho povrchu farmakologickými, imunologickými ani metabolickými účinky, jehož funkce však může být takovými účinky podpořena.

Státní ústav pro kontrolu léčiv potvrdil orgánu dozoru, že zmiňované výrobky nejsou zdravotnickým prostředkem.

Při posuzování povahy a závažnosti přestupku bylo přihlíženo k významu zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem ohrožen a rozsahu jeho následku, který výrazně negativně neovlivnil chráněný zájem společnosti. Jako k přitěžující okolnosti přihlédl orgán dozoru k druhu média, ve kterém byla reklama šířena. Reklama byla šířena prostřednictvím webových stran a přihlédl-li se ke skutečnosti, že v dnešní době přístup k internetu je dostupný téměř každému, lze tedy předpokládat, že osloví široký okruh potenciálních zájemců o tyto výrobky. Rovněž přihlédl jako k polehčující okolnosti ke skutečnosti, že se jednalo o první zjištěné porušení zákona o regulaci reklamy a nebyly zjištěny žádné škodlivé následky protiprávního jednání, včetně skutečnosti, že v současné době, jak sdělila společnost, byla zajištěna blokáde webových stránek s upozorněním do doby, než bude připravena nová sada marketingových podkladů (což bylo ověřeno zdejším odborem), která by odpovídala všem požadavkům.

Orgán dozoru promítl všechny uvedené skutečnosti do výše sankce. Podle § 8a odst. 6 písm. b) zákona o regulaci reklamy se za přestupek podle § 8a odst. 2 písm. a) uloží pokuta do výše 2.000 000,- Kč. S ohledem na možnost výše zákonné sazby považuje orgán dozoru výši uložené pokuty za přiměřenou všem okolnostem daného případu a tuto výši považuje za dostatečnou. Uložená sankce není pro účastníka řízení likvidační, neohroží podnikání společnosti a splní záměr prevence, aby se tato společnost v budoucnu již nedostávala do rozporu s povinnostmi, které stanoví zákon o regulaci reklamy. Názor dozorového orgánu, který se týká výše finančního postihu, je v souladu s rozsudkem Nejvyššího správního soudu 1 As 9/2008 – 133 ze dne 20.4.2010, podle něhož je správní orgán ukládající pokutu povinen přihlídnout k osobním a majetkovým poměrům tehdy, pokud je podle osoby a výše pokuty, kterou lze uložit, zřejmé, že by mohla mít likvidační charakter. Vzhledem k tomu, že výše pokuty není způsobila ukončit podnikání společnosti Praha ALFA – MED s.r.o., dozorový orgán ji důvodně považuje za přiměřenou, a to také s ohledem na současné cenové a výdělkové poměry. Částka pokuty je rovněž v souladu s příslušným judikátem, který uvádí, že pokuta by měla především splňovat výchovný účel, aniž by vedla k likvidaci podnikatelských aktivit podnikatele (viz nález pléna Ústavního soudu ze dne 9.3.2014, sp.zn. Pl ÚS 38/02: „Z charakteru pokuty jako majetkové sankce nutně vyplývá, že má-li být individualizována a přiměřená, musí reflektovat i majetkové poměry potrestaného. Stejná výše pokuty uložená majetnému se bude jevit směšná a neúčinná, zatímco v případě nemajetného může působit drakonicky a likvidačně ...“). Dle judikatury Nejvyššího správního soudu (rozsudky č.j. 5 As 462008-50 ze dne 19.6.2009 a č.j. 1 As 35/2009-69 ze dne 24.6.2009) nelze považovat za likvidační pokutu uloženou fyzické osobě ve výši 25.000,- až 50.000,- Kč.

Rovněž zjistil, že společnost nemá žádný záznam v insolvenčním rejstříku. Orgán dozoru má za to, že pokuta v uložené výši splní svůj prevenční cíl a bude na tuto společnost působit tak, aby se v budoucnosti obdobných porušení nadále vyvarovala a dané problematice věnovala zvýšenou pozornost.

Poučení:

Proti tomuto příkazu lze podat odpor ve lhůtě 8 dnů ode dne jeho oznámení (doručení), přičemž za první den lhůty se považuje den následující po dni, kdy byl příkaz oznámen. Případně-li konec lhůty na sobotu, neděli nebo svátek, je posledním dnem lhůty nejbližší pracovní den. Podáním odporu se příkaz ruší a správní řízení pokračuje. Odpor se podává u odboru živnostenského a občanskosprávního Magistrátu hlavního města Prahy, Jungmannova 29/35, 110 00 Praha 1. Příkaz, proti němuž nebyl podán odpor, se stává pravomocným a vykonatelným rozhodnutím.

Mgr. Pavel Štefaňák

pověřený řízením odboru živnostenského a občanskosprávního

Magistrátu hlavního města Prahy

podepsáno elektronicky