



Český telekomunikační úřad

ODBOR PRO SEVEROMORAVSKOU OBLAST

Havlíčkovo nábřeží 2728/38, 702 00 Ostrava-Moravská Ostrava

Číslo jednací
ČTÚ-38 236/2020-638/VIII. vyř. - KaS

Ostrava
30.3.2022

Český telekomunikační úřad jako příslušný správní orgán podle § 10 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen "správní řád"), podle § 103 odst. 3 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (dále jen "zákon o přestupcích"), a podle § 120 odst. 1 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), ve znění pozdějších předpisů, vydává v řízení zahájeném dne 4. 8. 2020 z moci úřední s účastníkem řízení, kterým je T-Mobile Czech Republic a.s., IČO 649 49 681, se sídlem Tomíčkova 2144/1, Chodov, 14800 Praha 4, ve věci přestupku podle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, toto

rozhodnutí:

I. Za přestupek podle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, kterého se účastník řízení, kterým je **T-Mobile Czech Republic a.s., IČO 649 49 681, se sídlem Tomíčkova 2144/1, Chodov, 14800 Praha 4** (dále jen „účastník řízení“ či „obviněný“), dopustil tím, že nepřenesl telefonní číslo [REDAKCE] na žádost účastníka ze sítě opouštěného poskytovatele do vlastní sítě nejpozději dne 20. 12. 2019, nýbrž až dne 31. 12. 2019, a překročil tak stanovenou lhůtu pro přenesení telefonního čísla dle článku 5 odst. 4 opatření obecné povahy Českého telekomunikačního úřadu č. OOP/10/10.2012-12 (účinné do 31. 3. 2020), kterým se stanoví technické a organizační podmínky pro realizaci přenositelnosti telefonních čísel a zásady pro účtování ceny mezi podnikateli v souvislosti s přenositelností telefonních čísel (dále jen „OOP/10/10.2012-12“), což je v rozporu s § 34 odst. 4 zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, se obviněnému v rámci nového projednání ve smyslu rozhodnutí předsedkyně Rady Českého telekomunikačního úřadu čj. ČTÚ-10 717/2021-603 ze dne 17. 6. 2021, podle § 118 odst. 23 písm. b) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, ukládá pokuta ve výši **170 000,00 Kč**, splatná do 30 dnů od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí na účet vedený u České národní banky, číslo účtu 3754-725001/0710, pod variabilním symbolem 6000382360.

II. Dále se obviněnému z přestupku v souladu s § 95 odst. 1 zákona o přestupcích a § 6 odst. 1 vyhlášky č. 520/2005 Sb., o rozsahu hotových výdajů a ušlého výtěžku, které správní orgán hradí jiným osobám, a o výši paušální částky nákladů řízení, ve znění pozdějších předpisů, ukládá povinnost nahradit náklady řízení paušální částkou ve výši **1 000,00 Kč**, a to do 30 dnů od nabytí právní moci tohoto rozhodnutí na účet vedený u České národní banky, číslo účtu 3754-6823761/0710, pod variabilním symbolem 7000382360.

Odůvodnění:

Na základě podnětu účastníka telefonního čísla [REDAKCE] zahájil správní orgán dne 4. 2. 2020 kontrolu dodržování povinností podnikatele poskytujícího veřejně dostupnou službu elektronických komunikací (obviněného) v souvislosti s přenositelností telefonních čísel, zejména pak dodržování povinnosti dodržet lhůtu pro přenesení čísla stanovenou OOP/10/10.2012-12, a to v případě přenesení tel. čísla [REDAKCE] na základě žádosti o přenesení tohoto čísla ze dne 13. 12. 2019.

V rámci kontroly vedené pod čj. ČTÚ-4 923/2020-638 uvedl účastník řízení k průběhu přenesení tel. čísla, že k přenesení tel. čísla nedošlo v řádném termínu, což vysvětlil individuálním pochybením zaměstnance značkové prodejny, který zadal objednávku do systému na neaktivní SIM kartu.

Z protokolu o kontrole č. 2001-572-00/1K je zřejmé, že zákazník na prodejně požádal dne 13. 12. 2019 o přenesení tel. čísla k účastníku řízení. Vzhledem k chybnému zadání objednávky pracovníkem účastníka řízení, nebyl přenos uskutečněn. Na základě urgencye zákazníka ze dne 19. 12. 2019 byla dne 20. 12. 2019 provedena oprava objednávky s tím, že zákazník obdržel informační SMS s datem přenosu k 31. 12. 2019.

Závěrem kontrolního šetření bylo zjištění kontrolního orgánu, že účastník řízení nepostupoval v případě žádosti o přenesení tel. čísla v souladu s § 34 odst. 4 zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, tj. v případě žádosti účastníka nebyla dodržena lhůta pro přenos dle čl. 5 odst. 4 OOP č. 10/10.2012-12, kdy tel. číslo mělo být přeneseno od zadání požadavku na přenos do 20. 12. 2020.

Protokol o kontrole byl účastníku řízení doručen do datové schránky dne 28. 5. 2020. Proti kontrolnímu zjištění účastník řízení nepodal námitku podle § 13 kontrolního řádu.

Na základě výše uvedených skutečností zahájil správní orgán s účastníkem řízení dne 4. 8. 2020 řízení z moci úřední ve věci podezření ze spáchání přestupku podle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020.

Oznámení o zahájení správního řízení bylo obviněnému doručeno do jeho datové schránky dne 4. 8. 2020.

Dne 12. 8. 2020 obdržel správní orgán vyjádření obviněného, ve kterém zdůraznil, že v případě vzniklého problému nejde o problém systémový.

T-Mobile Czech Republic a.s. jako obviněný chce zdůraznit, že nejde o systémový problém, který by byl důsledkem špatně nastaveného procesu. Dle provedené kontroly bylo zjištěno, že v případě přenesení telefonního čísla [REDAKCE] šlo bohužel o selhání „lidského faktoru“. Rozhodně se nejednalo o úmysl.“

Před vydáním rozhodnutí byla dána možnost obviněnému nahlédnout do spisu, a to dokumentem „Vyjádření se k podkladům před vydáním rozhodnutí“, které bylo obviněnému doručeno do datové schránky dne 7. 9. 2020. Této možnosti účastník řízení nevyužil.

Na základě výše uvedených skutečností vydal správní orgán dne 22. 1. 2021 rozhodnutí ČTÚ-38 236/2020-638/IV. vyř. – KaS, kterým uznal účastníka řízení vinným ze spáchání přestupku podle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, kterého se dopustil tím, že v rozporu s § 34 odst. 4 zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, nepřenesl telefonní číslo [REDAKCE] na žádost účastníka v požadovaném termínu a překročil tak stanovenou lhůtu pro přenesení telefonního čísla dle článku 5 odst. 4 opatření obecné povahy Českého telekomunikačního úřadu č. OOP/10/10.2012-12. Za tento přestupek uložil správní orgán účastníkovi řízení pokutu ve výši 330 000,00 Kč.

Proti tomuto rozhodnutí obdržel správní orgán dne 3. 2. 2021 od účastníka řízení včasný rozklad, který odůvodnil. Obviněný nezpochybňuje spáchání skutku, jak je popsán v napadeném rozhodnutí. Obviněný dále zdůraznil, že vnitřní interní procesy má nastaveny v souladu s legislativními požadavky a že všichni zaměstnanci jsou řádně proškoleni, aby tyto interní procesy dodržovali, nicméně nikdy nelze vyloučit individuální selhání jedince. Proto rozporuje pouze výrok II. napadeného rozhodnutí a výši uložené pokuty. Obviněný dále rozporuje odůvodnění správního orgánu I. stupně o uložení pokuty s přihlédnutím k ustanovení o recidivě a nepoučení se z předchozích řízení o témže skutku. Výši pokuty považuje obviněný za nepřiměřeně vysokou.

Vzhledem k tomu, že správní orgán neshledal důvod pro postup dle § 37 správního řádu, postoupil spis odvolacímu správnímu orgánu k dalšímu řízení.

Po projednání v rozkladové komisi ustanovené podle § 152 odst. 3 správního řádu vydala předsedkyně Rady Českého telekomunikačního úřadu dne 17. 6. 2021 rozhodnutí čj. ČTÚ-10 717/2021-603, ve kterém napadený výrok II. a III. zrušila a vrátila k novému projednání. Důvodem nového projednání byla výše pokuty, kdy se správní orgán I. stupně odvolával při stanovení výše pokuty na správní řízení vedená pod čj. ČTÚ- 33 095/2020-635/FnM, kdy byl přestupek spáchán v únoru 2020 a čj. ČTÚ-22 403/2020-635/ŠtB za přestupek spáchaný v dubnu 2020, přičemž pokuta uložená v těchto dvou řízeních nemohla mít na obviněného výchovný efekt, jelikož obviněný se svým jednáním dopustil přestupku v prosinci 2019.

Po navrácení spisu vyznamenal správní orgán I. stupně dne 14. 7. 2021 účastníka řízení o tom, že rozhodnutí čj. ČTÚ-38 236/2020-638/VI. vyř. – KaS ze dne 22. 1. 2021 bylo rozhodnutím předsedkyně Rady Českého telekomunikačního úřadu ve výrocích II. a III. zrušeno a věc byla vrácena k novému projednání.

Dne 13. 9. 2021 vyznamenal správní orgán účastníka řízení o možnosti seznámit se s podklady rozhodnutí a poskytnout k nim vyjádření. Možnosti nahlédnout do spisu dle § 38 správního řádu účastník řízení nevyužil.

Správní orgán I. stupně k novému projednání předně uvádí, že vzhledem k tomu, že obviněný nezpochybňuje spáchání skutku, kterého se dopustil, jež je formulován ve výroku I. rozhodnutí čj. ČTÚ-38 236/2020-638/IV. vyř.-KaS ze dne 22. 1. 2021, zabýval se správní orgán I. stupně pouze stanovením výše trestu a odstraněním vytknutých vad v odůvodnění rozhodnutí o přestupku.

Po vyhodnocení všech důkazních prostředků a posouzením věci dospěl správní orgán k závěru, že se účastník řízení dopustil spáchání přestupku podle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, neboť byla naplněna jeho skutková podstata¹ a nejsou pochybnosti o tom, že se uvedeného jednání účastník řízení dopustil.

Při ukládání sankce za uvedený přestupek vycházel správní orgán ze skutečnosti, že za přestupek dle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020, lze uložit dle § 118 odst. 23 písm. b) téhož zákona pokutu do výše 15 000 000,00 Kč nebo do výše 5 % z čistého obrátu pachatele přestupku dosaženého za poslední ukončené účetní období, podle toho, která z těchto hodnot je vyšší.

Přestupek je spáchán opakovaně, pokud ode dne, kdy rozhodnutí o uložení pokuty za tž přestupek nabylo právní moci, neuplynuly 2 roky.

Při určení druhu a výměry správního trestu přihlédl správní orgán v souladu s § 37 a násl. zákona o přestupcích k:

¹ „Podnikatel zajišťující veřejnou komunikační síť nebo poskytující veřejně dostupnou službu elektronických komunikací se dopustí přestupku“ podle § 118 odst. 14 písm. n) tím, že „v rozporu s § 34 odst. 4 téhož zákona překročí lhůtu pro přenesení čísla stanovenou opatřením obecné povahy.“.

a) *povaze a závažnosti přestupků, která je dána zejména:*

- významem zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem porušen nebo ohrožen.

Spácháním přestupku byla porušena veřejnoprávní povinnost poskytovatele služeb přenést telefonní číslo na žádost účastníka od opouštěného poskytovatele do sítě přejímajícího poskytovatele služeb v zákonem stanovené lhůtě.

- významem a rozsahem následku přestupku.

K prokázanému pochybení došlo v tomto případě u jednoho účastníka, u jednoho telefonního čísla, význam a rozsah následku protiprávního jednání je tedy minimální. Následek lze však dále spatřovat v tom, že účastník předmětného telefonního čísla byl z důvodu nevyřešení nastalého problému ze strany obviněného a neinformování o této způsobené chybě, nucen situaci aktivně řešit sám. Vzhledem k nepřenesení předmětného telefonního čísla v termínu do 20. 12. 2019, se účastník obrátil se stížností v této věci na Český telekomunikační úřad.

- způsobem a okolnostmi spáchání přestupku.

Ke spáchání přestupku došlo v důsledku nesprávného zadání objednávky v interním systému. Vzhledem k objektivní odpovědnosti za spáchání přestupku je lhostejné, že dle obviněného šlo o osobní pochybení jednoho zaměstnance.

- délkou doby, po kterou trvalo protiprávní jednání pachatele nebo po kterou trval protiprávní stav udržovaný protiprávním jednáním pachatele.

Délka protiprávního stavu spočívajícího v nepřenesení telefonního čísla [REDACTED] do sítě obviněného trvala od 13. 12. 2019 do 31. 12. 2019, tj. o 11 kalendářních dnů déle, než stanoví opatření obecné povahy OOP/10/10.2012-12, což správní orgán hodnotí jako poměrně značné pochybení. Vzhledem k tomu, že účastník žádal o přenesení telefonního čísla v souvislosti s výpovědí účastnické smlouvy, k ukončení smluvního vztahu účastníka a opouštěného poskytovatele k tomuto telefonnímu číslu mělo dojít nejpozději do deseti kalendářních dnů od podání výpovědi, což v tomto případě nenastalo.

a) *k povaze činnosti účastníka řízení*, kdy správní orgán konstatuje, že obviněný se dopustil protiprávního jednání v rámci své podnikatelské činnosti. Obviněný je přitom povinen zajistit, že jím poskytované služby budou provozovány vždy v souladu se stanovenými podmínkami a zákonnými předpisy.

b) *k přitěžujícím a polehčujícím okolnostem*, Správní orgán může přihlídnout i k jiným okolnostem, pokud jsou svojí povahou podstatné pro posouzení společenské škodlivosti přestupku, přičemž správní orgán takovéto okolnosti neshledal.

Správní orgán I. stupně zjistil, že obviněný již byl v minulosti uznán Českým telekomunikačním úřadem vinným ze spáchání přestupků, a to konkrétně v řízení pod čj. ČTÚ-22 403/2020-635/ŠtB, kde přestupek byl spáchán v období od 7. 4. 2020 do 9. 4. 2020 (tedy v rozmezí 3 dnů a to u 1 tel. čísla) a rozhodnutím ze dne 5. 6. 2020 doručeném dne 5. 6. 2020 byla uložena pokuta ve výši 100 000,00 Kč (právní moci nabyla dne 16. 6. 2020 a stala se vykonatelnou dne 2. 7. 2020) a pod čj. ČTÚ-33 095/2020-635/FnM, kde přestupek byl spáchán v období od 8. 2. 2020 do 10. 2. 2020 (tedy v rozmezí 3 dnů a to u 1 tel. čísla) a rozhodnutím ze dne 28. 7. 2020 doručeném dne 28. 7. 2020 byla uložena pokuta ve výši 100 000,00 Kč (právní moci nabyla dne 6. 8. 2020 a stala se vykonatelnou dne 22. 8. 2020).

Vzhledem k tomu, že účastník řízení spáchal nyní projednávaný přestupek ještě, než byl (pravomocně) potrestán shora uvedenými rozhodnutími stran přestupků spáchaných v souběhu, uplatní se v tomto případě zásada absorpční. Jednalo se veskrze při přestupcích spáchaných v souběhu o jednání závažnější či stejně závažná jako jednání v nyní projednávané věci. Správní orgán vzal v potaz, že obviněný nebyl

o závadnosti svého jednání „varován“ s ohledem na chronologii jednání před spácháním nyní projednávané věci rozhodnutím ze strany správního orgánu, ale prvně dle shora uvedených rozhodnutí až příkazem doručeným v červnu 2020. Správní orgán rovněž při hodnocení projednávaného přestupku přihlédl k pravidlům pro vedení společného řízení dle § 41 zákona o přestupcích, přestože zde, jak je zřejmé, vedeno nebylo.

Správní orgán I. stupně s ohledem na závažnost jednání obviněného rovněž neshledal důvodu pro upuštění od uložení správního trestu dle § 43 zákona o přestupcích.

Při výměře trestu v rámci nového projednání vzal správní orgán I. stupně do úvahy jednak výše uvedené skutečnosti, tj. mj. zmíněné zpřísnění ustanovení upravující výši uložené pokuty, a zároveň též přihlédl k názorům správního orgánu II. stupně stran porušení zákazu dvojího přičítání.

Co se týče osoby účastníka řízení, správní orgán vycházel při stanovení výše pokuty rovněž z toho, že je povinen na základě judikturních závěrů přihlédnout k osobním a majetkovým poměrům tehdy, pokud je podle osoby pachatele a výše pokuty, kterou lze uložit, zřejmé, že by pokuta mohla mít likvidační charakter. Z doložených údajů se jeví, že účastník řízení měl dle posledního výkazu zisku a ztrát (k 31. 12. 2019) čistý obrát ve výši 29 658 456 000,00 Kč, kde by podle 5 % z čistého obrátu mohl správní orgán uložit pokutu do 1 482 922 800,00 Kč, což je vyšší než hodnota do 15 000 000,00 Kč.

Správní orgán dospěl k závěru, že stanovená výše pokuty ve výši 170 000,00 Kč (tj., 0,0006 % z maximální výše jak již bylo uvedeno výše) odpovídá zásadě proporcionality, čímž je naplněn preventivní a zejména výchovný účel sankce, aby účastník řízení skutečně zavedl v rámci vnitropodnikové organizace taková pravidla, aby zamezil v budoucnosti opakování přestupku dle § 118 odst. 14 písm. n) zákona o elektronických komunikacích, ve znění účinném do 31. 3. 2020.

Správní orgán je též přesvědčen, že výše uložená pokuta je zcela přiměřená k majetkovým poměrům účastníka řízení tak, aby nebyla pro účastníka řízení likvidační. Uložená pokuta odpovídá významu chráněného společenského zájmu a zároveň splňuje preventivní a výchovný charakter.

Po provedeném souhrnném zhodnocení shromážděných důkazů a s přihlednutím ke všem zjištěným okolnostem správní orgán dospěl k závěru, že protiprávní jednání bylo účastníku řízení spolehlivě prokázáno a pokuta, uložená při dolní hranici zákonem vymezeného rozpětí, odpovídá míře zavinění, proto správní orgán rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku I. tohoto rozhodnutí.

Vzhledem ke skutečnosti, že účastník řízení vyvolal řízení porušením své právní povinnosti, uložil mu správní orgán povinnost nahradit náklady řízení paušální částkou ve výši 1 000,00 Kč podle vyhlášky č. 520/2005 Sb., o rozsahu hotových výdajů a ušlého výdělku, které správní orgán hradí jiným osobám, a o výši paušální částky nákladů řízení, jak je uvedeno ve výroku II. tohoto rozhodnutí.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí lze ve lhůtě 15 dnů ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Rady Českého telekomunikačního úřadu, a to v listinné podobě na adresu Český telekomunikační úřad, odbor pro severomoravskou oblast, Havlíčkovo nábřeží 2728/38, 702 00 Ostrava-Moravská Ostrava, nebo v elektronické podobě do datové schránky Českého telekomunikačního úřadu: a9qaats, či elektronickou poštou s uznávaným elektronickým podpisem na adresu: podatelna@ctu.cz.

v. r. Mgr. Kateřina Matoušková v.r.
vedoucí oddělení
rozhodování sporů a ochrany spotřebitele

Za správnost: Ing. Simona Kartusová, 30. 3. 2022

Vypraveno dne: 30. 3. 2022