



Český telekomunikační úřad

ODBOR PRO OBLAST PRAHA se sídlem Sokolovská 219, Praha 9

poštovní přihrádka 02, 225 02 Praha 025

Číslo jednací
ČTÚ-11 855/2023-631/l. vyř. - RaB

Praha 9
09.03.2023

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 § 60 odst. 1 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, podle § 150 odst. 1 správního řádu a podle § 90 odst. 1 zákona o přestupcích, tento

příkaz:

I. Obviněný z přestupku, kterým je **E&V Consulting s.r.o., IČO 247 74 979, se sídlem Italská 1205/10, Vinohrady, 12000 Praha 2 (dále jen „účastník řízení“ nebo „obviněný z přestupku“)**, se uznává vinným ze spáchání přestupku podle § 118 odst. 1 písm. j) zákona o elektronických komunikacích, kterého se dopustil tím, že dne 13. 12. 2022 v 15:55 h uskutečnil obtěžující nevyžádaný marketingový hovor ve věci finančních služeb z telefonního čísla [REDAKCE] na telefonní číslo +[REDAKCE]

II. Za přestupek uvedený ve výroku I. se podle § 118 odst. 26 písm. c) zákona o elektronických komunikacích ukládá pokuta ve výši **20 000,00 Kč**, splatná do 30 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto příkazu na účet vedený u České národní banky, číslo účtu 3754-725001/0710, pod variabilním symbolem 6000118553.

Odůvodnění:

Český telekomunikační úřad v souladu s § 108 odst. 1 písm. m) zákona o elektronických komunikacích vykonává kontrolu elektronických komunikací.

Podle § 113 odst. 2 zákona o elektronických komunikacích kontroluje Úřad při výkonu státní kontroly elektronických komunikací plnění povinností a podmínek stanovených tímto zákonem, prováděcími právními předpisy, opatřeními obecné povahy, rozhodnutími a rozhodnutími o ceně vydanými na základě tohoto zákona.

Správnímu orgánu byl ve věci nevyžádaného marketingového hovoru uskutečněného obviněným doručeno následující podání, které je součástí spisu:

Číslo jednací	Datum nevyžádaného hovoru	Čas hovoru	Volající telefonní číslo	Telefonní číslo podatele	Ve věci:
55 985/2022-631	13. 12. 2022	15:55 h	[REDAKCE]	[REDAKCE]	Finanční služby

Podatel ve svém podání, evidovaném pod čj. 55 985/2022 uvedl, že dne 13. 12. 2022 jsem byla v 15:55 kontaktována z telefonního čísla [REDAKCE]. Paní na telefonu mě oslovila rodným příjmením (téměř 6 let ho již nepoužívám) a začala se mnou řešit finanční služby. Zeptala jsem se jí na firmu, za které volá [REDAKCE] + kde vzala mé telefonní číslo a příjmení. Paní odpověděla, že asi od nějakého partnera, se kterým spolupracují a kterému jsem v minulosti asi dala souhlas. Chtěla jsem tedy vědět od jakého partnera (abych u toho partnera mohla svůj souhlas zrušit), paní mi na to položila telefon a již se někdo neozval. Firmu [REDAKCE] jsem si následně našla na internetu [REDAKCE] a zavolala na kontaktní číslo [REDAKCE] - zde mi to zvedl pan [REDAKCE] a po ověření, že číslo, ze kterého mi bylo voláno asi patří pod ně - pod jejich call centrum a upozornění z mé strany, zda znají novelu zákona o elektronických komunikacích, začal pán "brát zpátečku", že šlo asi o omyl a prý mě ze seznamu vyškrtnou. Domnívám se, že porušili aktuální právní předpisy - s firmou [REDAKCE] jsem nikdy nespolečovala, nejsem jejich klientem a ani jsem nikdy jejich klientem nebyla. Prosím o sdělení, zda byl zákon skutečně porušen a pokud ano, tak prosím o prošetření podnětu.

Správní orgán poskytovatele služeb elektronických komunikací volajícího, kterým je společnost [REDAKCE] požádal dopisem ze dne 19. 12. 2022 o sdělení identifikace volajícího z telefonního čísla [REDAKCE]. Společnost [REDAKCE] dne 20. 12. 2022 sdělila, že je technickým správcem telefonního čísla [REDAKCE] a číslo provozuje ve své síti. A na základě smlouvy o poskytování telekomunikačních služeb je poskytnuto do užívání zákazníkovi, kterým je společnost E&V Consulting s.r.o., IČO: 247 74 979, se sídlem Italská 1205/10, 12000 Praha 2 – Vinohrady. Zároveň potvrdila i uskutečnění hovoru dne 13. 12. 2022 v 15:55 h z telefonního čísla [REDAKCE] na číslo [REDAKCE] v trvání 78 vteřin.

Správní orgán proto přistoupil k provedení kontroly společnosti E&V Consulting s.r.o., IČO: 247 74 979 (dále jen „kontrolovaná osoba“).

Kontrolovaná osoba byla v rámci odeslaného Oznámení o zahájení kontroly ČTÚ 312/2023-631/I. vyř. RaB do datové schránky ID: ky4wah2 ze dne 3. 1. 2023 (dále jen „oznámení“) vyzvána k předložení následujících údajů v tomto znění:

- *Informaci, v jakém veřejném účastnickém seznamu podle § 95 odst. 1 písm. b) nebo § 95 odst. 2 ZEK (dále též jen „veřejný účastnický seznam“) je uveden souhlas s kontaktováním za účelem marketingu majitele výše uvedeného čísla, a dále kde je uveden souhlas majitele výše uvedeného telefonního čísla s kontaktováním prostřednictvím automatických systémů volání bez lidské účasti (automatická volací zařízení), resp. ze kterých konkrétních účastnických seznamů kontrolovaná osoba vycházela při výběru kontaktování výše uvedeného čísla,*
- *Informaci, zda užíváte při obchodním styku v rámci své obchodní činnosti telefonní číslo uvedené v tabulce, viz výše ve sloupci „volající telefonní číslo“,*
- *Doložení předchozího souhlasu kontaktovaného stěžovatele za účelem marketingu prostřednictvím automatických systémů volání bez lidské účasti (automatická volací zařízení),*
- *Doložení individuálního souhlasu s kontaktováním za účelem marketingu u stěžovatele, který není uvedený ve veřejném účastnickém seznamu.*

Tyto informace byly požadovány v souvislosti s výše uvedeným uskutečněným hovorem z telefonního čísla [REDAKCE] ze dne 13. 12. 2022. Kontrolovaná osoba byla vyzvána k dodání úplných a pravdivých informací a podkladů ve lhůtě do 15 kalendářních dnů ode dne doručení této žádosti na adresu Český telekomunikační úřad, Sokolovská 58/219, 190 00 Praha 9, nebo do datové schránky Českého telekomunikačního úřadu: a9qaats, anebo prostřednictvím e-mailu na podatelna@ctu.cz, a to pod výše uvedeným číslem jednacím. Kontrolovaná osoba byla rovněž vyzvána k doložení jména, příjmení, telefonu a e-mailu kontaktních osob kontrolované osoby, se kterými budou pracovníci Úřadu při její realizaci spolupracovat, a to na kontaktní e-maily [REDAKCE] a podatelna.praha@ctu.cz, případně prostřednictvím datové schránky Úřadu a9qaats. Tyto údaje požadoval správní orgán doložit do 2 pracovních dnů po obdržení oznámení. Kontrolovaná osoba byla poučena podle § 10 odst. 2 kontrolního řádu a dále byla obeznámena se

skutečností, že za nesplnění této povinnosti lze uložit podle § 15 odst. 2 kontrolního řádu pokutu do 500 000 Kč.

Správní orgán obdržel dne 18. 1. 2023 vyjádření kontrolované osoby, ve kterém uvádí následující: „Společnost E@V Consulting s.r.o. (dále jen „Společnost“) jako poskytovatel uzavřela dne 1.11.2022 zakázku se společností [REDAKCE]

[REDAKCE] jako objednatel na základě smlouvy o spolupráci, kdy předmětem zakázky je zpracování telefonické ankety v určitém rozsahu. Společnost jako objednatel dne 15.11.2022 uzavřela smlouvu o užívání databáze (dále jen „Smlouva“) se třetí osobou jako poskytovatelem této databáze, jejímž předmětem je poskytnutí dočasného užívání databáze, která je ve vlastnictví třetí osoby jako poskytovatele. Společnost dále sděluje, že v rámci dočasného užívání databáze bylo třetí osobou, tj. odpovědným subjektem ve Smlouvě garantováno, že údaje, resp. data obsažená v databázi budou v souladu s platnými a účinnými právními předpisy a za veškerá potenciální porušení či nesoulad s platnými a účinnými právními předpisy odpovídá třetí osoba jako poskytovatel databáze.

Závěrem Společnost uvedla, že na základě platného smluvního vztahu s poskytovatelem databáze, vzniklého na základě Smlouvy, není Společnost jako kontrolovaný subjekt za případná porušení odpovědná.

Používání telefonního čísla [REDAKCE] v rámci své obchodní činnosti nepotvrdila.

Správní orgán tak vyzval dne 25. 1. 2023 kontrolovanou osobu, ve lhůtě 10 kalendářních dnů ode dne doručené žádosti, k předložení informací v tomto znění:

- informace o smluvním vztahu mezi kontrolovanou osobou a obchodním partnerem, společností [REDAKCE] vč. upřesnění podmínek uzavřené smlouvy v části týkající se ověření souhlasu volaných osob (např. doložení toho, že smluvní strana deklaruje, že souhlasy disponuje). Výše uvedené lze také doložit předložením kopie uzavřené smlouvy.

Správní orgán obdržel v rámci reakce na výzvu k podání informací a doložení podkladů dne 2. 2. 2023 přílohou Smlouvu o dočasném užívání databáze ze dne 15. 11. 2022 mezi kontrolovanou osobou (objednatel) a společností [REDAKCE] (poskytovatel). Předmětem této smlouvy je poskytnutí k dočasnému užívání vlastní databázi poskytovatele, obsahující údaje koncových zákazníků v ČR způsobem a za podmínek sjednaných touto smlouvou. Databáze a datové výstupy z této databáze pořízené jsou databází – souborným dílem ve smyslu ust. 2 odst. 2 zákona č. 121/200 Sb, o právu autorské, o právech souvisejících s právem autorským a o změně některých zákonů, v platném a účinném znění (dále jen „Dílo“). Kromě jiného se v odstavci V. Práva a povinnosti poskytovatele píše, že poskytovatel nese odpovědnost za data obsažená v Díle a za obsah databáze, resp. soulad Díla s platnými a účinnými právními předpisy České republiky a je odpovědný za jejich případné vady.

Správní orgán vyhotovil dne 7. 2. 2023 Protokol o kontrole č. 2301-030-00/K3, který byl účastníku řízení (kontrolované osobě) doručen dne 15. 2. 2023 do jeho datové schránky.

Proti kontrolnímu zjištění obviněný nepodal žádné námítky.

K výroku I. tohoto příkazu správní orgán konstatuje:

Podle § 96 odst. 1 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích je zakázáno prostřednictvím sítí nebo služeb elektronických komunikací nabízet marketingovou reklamu nebo jiný způsob nabídky zboží nebo služeb účastníkům nebo uživatelům, kteří ve veřejném seznamu podle § 95 odst. 1 písm. b) nebo podle § 95 odst. 2 uvedli, že si nepřejí být kontaktováni za účelem marketingu.

Podle ustanovení § 96 odst. 2 zákona o elektronických komunikacích „je zakázáno využívat účastnické seznamy podle § 95, síť nebo službu elektronických komunikací pro účely přímého marketingu prostřednictvím automatických systémů volání bez lidské účasti (automatická volací zařízení), faksimilních přístrojů nebo elektronické pošty, nedal-li k tomu dotčený účastník nebo uživatel předem souhlas.“

Podle § 118 odst. 1 písm. j) zákona o elektronických komunikacích se právnická nebo podnikající fyzická osoba dopustí přestupku tím, „že prostřednictvím sítě nebo služeb elektronických komunikací obtěžuje marketingovou reklamou nebo jiným obdobným způsobem nabídky zboží nebo služeb“.

Účastník řízení správnímu orgánu v rámci předmětné kontroly čj. 312/2023-631/II.-vyř. RaB doložil požadované podklady, kterými je Smlouva o užívání databáze ze dne 15. 11. 2022, kdy poskytnutí dočasného užívání databáze je ve vlastnictví třetí osoby, která garantuje, že údaje, resp. data obsažená v databázi budou v souladu s platnými a účinnými právními předpisy a za veškerá potenciální porušení či nesoulad s platnými a účinnými právními předpisy odpovídá právě třetí osoba jako poskytovatel této databáze, ale tato předmětná smlouva o užívání databáze s údaji o koncových zákaznících v ČR, nezbavuje účastníka řízení, v rámci nevědomé nedbalosti, odpovědnosti za činnosti, které jsou předmětem podnikání. Tj. situaci, kdy by účastník řízení nevěděl, že se může svým jednáním dopustit trestného činu, ovšem vzhledem k okolnostem to však mohl vědět a vědět to měl.

Z podkladů jednoznačně vyplývá, že obviněný uskutečnil dne 13. 12. 2022 marketingový hovor z telefonního čísla [REDAKCE] za účelem specifikovaným v § 118 odst. 1 písm. j) zákona o elektronických komunikacích, tedy za účelem „jiné obchodní nabídky služeb“, čímž se dopustil přestupku podle § 118 odst. 1 písm. j) zákona o elektronických komunikacích, proto správní orgán rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku I tohoto příkazu.

K výroku II. tohoto příkazu správní orgán konstatuje:

Ze shromážděných podkladů, které měl správní orgán k dispozici, a na základě kterých rozhodoval o zjištěném skutkovém stavu, nevyplývá, že by nastala jakákoliv objektivní zákonem předvídaná situace, která by umožnila liberaci obviněného z přestupku, co se týká jeho právní odpovědnosti za spáchaný přestupek podle § 21 odst. 1 zákona o přestupcích.

Podle § 37 zákona o přestupcích se při určení druhu správního trestu a jeho výměry přihlédne zejména k povaze a závažnosti přestupku, k přitěžujícím a polehčujícím okolnostem.

Podle § 38 zákona o přestupcích je povaha a závažnost přestupku dána zejména významem zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem porušen nebo ohrožen, významem a rozsahem následku přestupku, způsobem spáchání přestupku, okolnostmi spáchání přestupku, délkou doby, po kterou trvalo protiprávní jednání pachatele nebo po kterou trval protiprávní stav udržovaný protiprávními jednáními pachatele a počtem jednotlivých dílčích útoků, které tvoří pokračování v přestupku.

Pokud jde o význam zákonem chráněného zájmu, který byl přestupkem porušen nebo ohrožen, správní orgán uvádí, že ochrana účastníků před nevyžádanými marketingovými voláními je zakotvena na úrovni práva Evropské unie a je vyžadována směrnicí Evropského parlamentu a Rady 2002/58/ES ze dne 12. 7. 2002, o zpracování osobních údajů a ochraně soukromí v odvětví elektronických komunikací, kde se v bodě 40 zdůvodnění uvádí, že účastníkům musí poskytnuta ochranná opatření proti zásahům do jejich soukromí způsobeným nevyžádanými sděleními pro účely přímého marketingu. Zájem na ochraně soukromí a ochraně před nevyžádanými marketingovými nabídkami šířenými prostřednictvím sítě elektronických komunikací je pak na vnitrostátní úrovni pro oblast elektronických komunikací zakotven v ustanovení § 96 odst. 1 zákona o elektronických komunikacích. Z důvodové zprávy k novele ustanovení § 95 – § 96 zákona o elektronických komunikacích vyplývá, že se navrhla změna přístupu ohledně toho, kdy lze, resp. nelze účastníka kontaktovat za účelem marketingu. Na rozdíl od dosavadního přístupu, kdy účastník musel vyjádřit, že si nepřeje být kontaktován za účelem marketingu, se navrhlo přenést

aktivitu na ty účastníky, kteří o tento typ komunikace stojí (aktivně vyjádří svůj souhlas stejně jako např. v případě podmínek zákaznických či slevových karet), jinak tento kontakt není možný, resp. dovolený. Vzhledem k tomu, že v posuzovaném případě došlo k nedovolenému kontaktování stěžovatele, považuje správní orgán toto jednání obviněného za závažné.

Vzhledem k výši pokuty uložené při dolní hranici možné zákonné sazby stanovené v ustanovení § 118 odst. 23 písm. c) zákona o elektronických komunikacích a s ohledem na všechny polehčující a přitěžující okolnosti daného případu je správní orgán toho názoru, že výše uložené pokuty nebude mít povahu likvidačního charakteru, avšak bude mít určitý negativní dopad pro účastníka řízení. Aby pokuta plnila své základní funkce, tedy represivní, výchovnou a individuálně preventivní, musí mít určitý negativní vliv na pachatele přestupku. V této souvislosti správní orgán podotýká, že za zmíněný přestupek lze uložit pokutu do 50 000 000 Kč nebo do výše 10 % z čistého obrátu pachatele přestupku dosaženého za poslední ukončené účetní období, podle toho, která z těchto hodnot je vyšší. Uložená výše pokuty je tak při spodní hranici sazby.

Po zvážení všech okolností ve smyslu ustanovení § 37 zákona o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich, po provedeném souhrnném zhodnocení shromážděných důkazů a s přihlédnutím ke všem zjištěným okolnostem správní orgán dospěl k závěru, že protiprávní jednání bylo obviněnému z přestupku spolehlivě prokázáno a uložená pokuta odpovídá míře závažnosti přestupku.

Nadto správní orgán poznamenává, že pokuta uložená ve výši 20.000 Kč, byla uložena v souladu s ustanovením § 2 odst. 4 správního řádu, tedy ve výši odpovídající rozhodovací praxi Úřadu v druhově podobných věcech (lze odkázat např. na pravomocný příkaz čj. ČTÚ-4 772/2023-631/I. vyř. – MiK ze dne 15. 2. 2023, kde byla uložena pokuta ve výši 20 000 Kč).

Podle ustanovení § 90 zákona o přestupcích a řízení o nich lze povinnost v řízení z moci úřední a ve sporném řízení uložit formou písemného příkazu. Příkaz může správní orgán vydat, považuje-li skutkové zjištění za dostatečné, vydání příkazu přitom může být prvním úkonem v řízení. V důsledku výše popsaného skutkového stavu je správní orgán přesvědčen, že byly dostatečně zjištěny všechny okolnosti a byla spolehlivě prokázána skutková zjištění daného případu, a proto přistoupil k vydání tohoto příkazu.

S ohledem na skutečnost, že příkaz je prvním úkonem řízení, není v něm v souladu s ustanovením § 150 odst. 4 správního řádu obviněnému z přestupku ukládána povinnost nahradit náklady řízení.

Poučení:

Proti tomuto příkazu lze ve lhůtě 8 dnů ode dne jeho doručení podat odpor k Českému telekomunikačnímu úřadu, a to v listinné podobě na adresu Český telekomunikační úřad, Odbor pro oblast Praha, Sokolovská 219, Praha 9, pošt. př. 02, 225 02 Praha 025, nebo v elektronické podobě do datové schránky Českého telekomunikačního úřadu: a9qaats, či elektronickou poštou s uznávaným elektronickým podpisem na adresu: podatelna@ctu.cz.

Podáním odporu se příkaz ruší a v řízení se pokračuje. Příkaz, proti němuž nebyl podán odpor, se stává pravomocným a vykonatelným rozhodnutím.

Mgr. Bohdana Rabová v. r.
odborný rada

Otisk úředního razítka

Za správnost: Mgr. Bohdana Rabová, 9. 3. 2023

Vypraveno dne: 9. 3. 2023