

R O Z H O D N U T I E

Úrad pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb (ďalej len „úrad“), odbor štátneho dohľadu elektronických komunikácií, krajské pracovisko Košice, ako vecne príslušný orgán štátnej správy v odvetví elektronických komunikácií, podľa ustanovení § 5 a § 6 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov (ďalej len „správny poriadok“) a § 4 ods. 1 písm. b), ods. 5 písm. a) bod 7. a písm. m) zákona č. 452/2021 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o elektronických komunikáciách“) v konaní začatom z vlastného podnetu listom č. 5968/OŠDKE/2022-34259 zo dňa 07.11.2022 podľa § 18 ods. 1 správneho poriadku v spojení s § 125 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách s podnikom [REDAKOVANÉ] (ďalej len „účastník konania“) vo veci uloženia pokuty takto

r o z h o d o l:

podľa § 124 ods. 3 zákona č. 452/2021 Z. z. o elektronických komunikáciách ukladá účastníkovi konania pokutu vo výške 250,- eur (slovom dvestopäťdesiat eur) za porušenie povinnosti stanovenej v § 83 ods. 1 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách tým, že účastník konania v zmysle vyššie uvedeného ustanovenia v čase kontroly, začatej dňa 13.04.2022 nemal zverejnené aktuálne informácie týkajúce sa zákonných mechanizmov riešenia sporov podľa § 126 zákona o elektronických komunikáciách – alternatívne riešenie sporov a podľa § 127 zákona o elektronických komunikáciách – mimosúdne riešenie sporov.

Pokutu je účastník konania povinný zaplatiť do 14 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia na účet úradu vedený v Štátnej pokladnici, Radlinského 32, 810 05 Bratislava 15.

Identifikačné údaje platby sú:

číslo účtu IBAN SK67 8180 0000 0070 0049

9739 variabilný symbol (VS) 2213932030

konštantný symbol (KS) 0058.

O d ô v o d n e n i e:

Podľa § 4 ods. 1 písm. b) zákona o elektronických komunikáciách úrad je orgánom štátnej správy v odvetví elektronických komunikácií. Podľa § 4 ods. 5 zákona o elektronických komunikáciách úrad je národný regulátor pre odvetvie elektronických komunikácií, ktorý podľa § 4 ods. 5 písm. a) bod 7. zákona o elektronických komunikáciách vykonáva štátny dohľad nad plnením povinností ustanovených týmto zákonom a podľa § 4 ods. 5 písm. m) zákona o elektronických komunikáciách ukladá sankcie podľa tohto zákona.

Podľa § 122 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách: „Úrad vykonáva dohľad prostredníctvom svojich poverených zamestnancov z vlastnej iniciatívy alebo prešetruje podnety tretích osôb.“

Podľa § 122 ods. 4 písm. a) zákona o elektronických komunikáciách: „Úrad vykonáva dohľad kontrolou plnenia povinností okrem povinností uvedených v § 94 ods. 4 a 5 a podmienok určených týmto zákonom, všeobecnými povoleniami, rozhodnutiami úradu, všeobecne záväznými právnymi predpismi vydanými podľa tohto zákona a kontrolou dodržiavania povinností, obmedzení a podmienok v odvetví elektronických komunikácií podľa osobitných predpisov alebo medzinárodnej zmluvy, ktorou je Slovenská republika viazaná.“

Podľa § 122 ods. 5 zákona o elektronických komunikáciách: „Úrad vykonáva dohľad podľa odseku 4 ... najmä fyzickou kontrolou u kontrolovanej osoby ...“.

Odbor štátneho dohľadu elektronických komunikácií, krajské pracovisko Košice, ako miestne príslušný odbor dohľadu úradu (ďalej len „správny orgán“) dňa 13.04.2022 začal z vlastnej iniciatívy podľa § 122 ods. 4 písm. a) zákona o elektronických komunikáciách kontrolu zameranú na plnenie povinností a podmienok stanovených zákonom o elektronických komunikáciách v § 10 ods. 1 a 5, § 83, § 84, § 86, § 87, § 91 a § 95 a plnenie povinnosti vyplývajúcej z Článku IV bod 2. ods. (1) podmienok Všeobecného povolenia č. 1/2014 na poskytovanie elektronických komunikačných sietí alebo elektronických komunikačných služieb v znení Všeobecného povolenia č. 1/2019 (ďalej len „VP č. 1/2014 v znení VP č. 1/2019“). Pri kontrole bol zistený nedostatok, že účastník konania nezverejňoval úplné, primerané a aktuálne informácie týkajúce sa zákonných mechanizmov riešenia sporov podľa § 126 – alternatívne riešenie sporov a podľa § 127 zákona o elektronických komunikáciách – mimosúdne riešenie sporov. V čase kontroly mal účastník konania na stránkach svojho webového sídla [REDAKOVANÉ] zverejnené Všeobecné podmienky na poskytovanie verejnej elektronickej komunikačnej služby sprostredkovania prístupu do siete Internet zo dňa 06.08.2018, kde v Článku XII Reklamačný poriadok bod 9. mal uvedené: „Ak účastník nebude spokojný s vybavením reklamácie, môže požiadať Telekomunikačný úrad SR o mimosúdne riešenie sporu podľa § 75 zákona o elektronických komunikáciách. Návrh treba podať bezodkladne, najneskoršie do 45 dní od doručenia vybavenia reklamácie. Tým nie je dotknuté právo účastníka domáhať sa ochrany na súde.“

Zistený nedostatok bol účastníkovi konania oznámený Zápisom o výsledku kontroly vykonanej podľa § 122 ods. 4 písm. a) zákona o elektronických komunikáciách č. 5968/OŠDKE/2022-12069 z 19.05.2022 (ďalej len „zápis o výsledku kontroly“), ktorý bol účastníkovi konania doručený elektronicky dňa 26.05.2022 spôsobom podľa zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o e-Governmente“). Účastník konania bol v závere zápisu o výsledku kontroly informovaný, že podľa § 122 ods. 16 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách je oprávnený vyjadriť sa k zistenému nedostatku a výsledkom kontroly a na toto vyjadrenie bola v súlade s § 122 ods. 19 písm. a) zákona o elektronických komunikáciách určená lehota 15 dní odo dňa doručenia zápisu o výsledku kontroly.

Účastník konania sa k zistenému nedostatku a výsledku kontroly vyjadril v určenej lehote dňa 06.06.2022. Toto vyjadrenie zaslané prostredníctvom elektronickej schránky bolo na úrade zaevidované pod číslom záznamu 15078/OŠDKE/2022. Vo svojom vyjadrení účastník konania uviedol, že dotknuté body Všeobecných obchodných podmienok opravil a doplnil

ich znenie. Zároveň účastník konania požiadal správny orgán o nesankcionovanie z dôvodu, že ako lokálny miestny podnik sa snažia plniť podmienky včas a svedomito.

Tým, že účastník konania v čase kontroly začatej dňa 13.04.2022 nemal zverejnené aktuálne informácie týkajúce sa zákonných mechanizmov riešenia sporov podľa § 126 zákona o elektronických komunikáciách – alternatívne riešenie sporov a podľa § 127 zákona o elektronických komunikáciách – mimosúdne riešenie sporov, došlo z jeho strany k porušeniu povinnosti stanovenej v § 83 ods. 1 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách a naplneniu skutkovej podstaty správneho deliktu sankcionovateľného podľa § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách.

Podľa § 83 ods. 1 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách je podnik poskytujúci služby prístupu k internetu, ktorý podmieňuje prístup k týmto službám zmluvnými podmienkami, povinný zverejňovať a aktualizovať mechanizmy na urovanie sporov vrátane tých mechanizmov, ktoré poskytuje podnik.

Na základe všetkých vyššie uvedených skutočností správny orgán listom č. 5968/OŠDKE/2022-34259 zo dňa 07.11.2022 (ďalej len „oznámenie o začatí správneho konania“) účastníkovi konania oznámil, že podľa § 18 ods. 1 správneho poriadku v spojení s § 125 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách začal správne konanie z vlastného podnetu vo veci uloženia pokuty za porušenie povinnosti stanovenej v § 83 ods. 1 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách. V oznámení o začatí správneho konania bol účastník konania upovedomený, že podľa § 33 ods. 2 správneho poriadku má pred vydaním rozhodnutia možnosť vyjadriť sa k jeho podkladu i k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhnúť jeho doplnenie. Na uplatnenie tohto práva bola účastníkovi konania určená lehota 10 dní odo dňa doručenia oznámenia o začatí správneho konania. Zároveň bol účastník konania poučený o jeho práve podľa § 23 ods. 1 správneho poriadku nazerať do spisov, robiť si z nich výpisy, odpisy a dostať kópie spisov. Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkovi konania doručené elektronicky dňa 23.11.2022 podľa zákona o e-Governmente.

Účastník konania svoje právo nevyužil a v určenej lehote sa k začatiu správneho konania nevyjadril.

Podľa § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách úrad uloží právnickej osobe alebo fyzickej osobe – podnikateľovi, ktorá porušila alebo nesplnila niektorú z povinností podľa § 83 ods. 1 pokutu od 200 eur do 5 % z obratu podľa odseku 6 za predchádzajúce účtovné obdobie. V zmysle uvedeného je úrad povinný pokutu uložiť a nie je možné ju odpustiť.

Podľa ustanovenia § 124 ods. 6 zákona o elektronických komunikáciách: *„Obratom podľa odsekov 1 až 3 a 5 sa na účely tohto zákona rozumie súčet všetkých tržieb, výnosov alebo príjmov z predaja tovaru alebo služieb bez nepriamych daní, ku ktorému sa pripočíta finančná pomoc poskytnutá právnickej osobe alebo fyzickej osobe – podnikateľovi. Obrat právnickej osoby alebo fyzickej osoby – podnikateľa vyjadrený v cudzej mene sa prepočíta na eurá, pričom na prepočet cudzej meny na eurá sa použije priemer referenčných výmenných kurzov určených a vyhlásených Európskou centrálnou bankou alebo Národnou bankou Slovenska, a ktoré sú platné pre príslušné účtovné obdobie.“*

Podľa ods. 7 uvedeného ustanovenia § 124 zákona o elektronických komunikáciách predchádzajúcim účtovným obdobím na účely tohto zákona je účtovné obdobie, za ktoré bola zostavená posledná riadna účtovná zvierka.

Podľa § 124 ods. 11 zákona o elektronických komunikáciách: *„Pri ukladaní pokuty úrad prihliadne najmä na závažnosť, spôsob, trvanie a dôsledky porušenia povinnosti. Pri ukladaní pokuty úrad prihliadne aj na konanie podniku smerujúce k náprave alebo k odstráneniu prípadných dôsledkov porušenia povinnosti vrátane zmenšenia alebo odstránenia dôsledkov spôsobenej škody.“*

Podľa § 124 ods. 12 zákona o elektronických komunikáciách: *„Pokutu možno uložiť do dvoch rokov odo dňa zistenia porušenia povinnosti, najneskôr však do štyroch rokov odo dňa porušenia povinnosti; za deň zistenia porušenia povinnosti sa považuje deň oznámenia zistených nedostatkov. Pokuty sú príjmom štátneho rozpočtu.“*

Povinnosťou vyžadované konanie vo všeobecnosti smeruje k realizácii alebo ochrane určitého verejného záujmu. Vo všeobecnej rovine je závažnosť deliktov v zákone o elektronických komunikáciách implicitne vyjadrená maximálnou úrovňou sankčnej sadzby, ktorú je možné za spáchané delikty uložiť. Výška sankcie teda odráža všeobecnú mieru potreby ochrany určitého verejného záujmu, ktorý je realizovaný riadnym a včasným plnením povinností. V individuálnej rovine závažnosť správneho deliktu správny orgán hodnotil s ohľadom na spôsob, trvanie a dôsledok konkrétneho porušenia zákona o elektronických komunikáciách.

Spôsob spáchania deliktu závisí od primárnej povinnosti, ku ktorej porušeniu došlo.

Účastník konania je oprávnený poskytovať na území Slovenskej republiky elektronické komunikačné siete alebo elektronické komunikačné služby na základe VP č. 1/2014 v znení VP č. 1/2019 za podmienok ustanovených v tomto povolení pri dodržaní ďalších podmienok a povinností ustanovených v zákone o elektronických komunikáciách. Jednou z povinností v zmysle zákona o elektronických komunikáciách je podľa § 83 ods. 1 písm.

c) povinnosť zverejňovať a aktualizovať informácie o mechanizmoch na urovanie sporov, podľa § 126 zákona o elektronických komunikáciách – alternatívne riešenie sporov a § 127 zákona o elektronických komunikáciách – mimosúdne riešenie sporov. Účastník konania si nesplnil riadne a včas primárnu povinnosť, pretože v čase kontroly začatej 13.04.2022, mal na svojom webovom sídle [REDAKOVANÉ] zverejnené Všeobecné podmienky na poskytovanie verejnej elektronickej komunikačnej služby sprostredkovania prístupu do siete Internet zo dňa 06.08.2018, kde v Článku XII Reklamačný poriadok bod 9. mal uvedené neprimerané a neaktuálne informácie v znení: *„Ak účastník nebude spokojný s vybavením reklamácie, môže požiadať Telekomunikačný úrad SR o mimosúdne riešenie sporu podľa § 75 zákona o elektronických komunikáciách. Návrh treba podať bezodkladne, najneskoršie do 45 dní od doručenia vybavenia reklamácie. Tým nie je dotknuté právo účastníka domáhať sa ochrany na súde.“* Ustanovenie § 75 zákona č. 351/2011 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov pojednávalo o alternatívnom riešení sporov, ktoré sa spravuje osobitným predpisom (zákon č. 391/2015 Z. z. o alternatívnom riešení spotrebiteľských sporov). O mimosúdnom riešení sporov pojednávalo ustanovenie § 75a zákona č. 351/2011 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov. Zákon č. 351/2011 Z. z. o elektronických komunikáciách v znení neskorších predpisov bol však s účinnosťou od 01.02.2022 ku dňu 31.01.2022 zrušený a nahradený zákonom č. 452/2021 Z. z. o elektronických komunikáciách. V tomto zákone s účinnosťou od 01.02.2022

o alternatívnom riešení sporov pojednáva § 126 a o mimosúdnom riešení sporov pojednáva § 127. Účastník konania uvedené informácie nezaktualizoval a tým danú povinnosť podľa § 83 ods. 1 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách nespĺnil. K splneniu tejto povinnosti došlo zo strany účastníka konania oneskorene, až na základe doručeného zápisu o výsledku kontroly.

Trvanie deliktu znamená časové vymedzenie ohraničené opomenutím konania, ktorým došlo k spôsobeniu protiprávneho stavu a okamihom zániku protiprávneho stavu. Dĺžka trvania protiprávneho stavu a spôsob konania účastníka konania, keď ten na písomnú korešpondenciu od správneho orgánu reagoval a protiprávny stav odstránil, ovplyvnili výšku uloženej sankcie. Účastník konania nespĺnil povinnosť aktualizovať informácie o mechanizmoch na urovanie sporov s nastúpením účinnosti nového zákona o elektronických komunikáciách č. 452/2021 Z. z. od 01.02.2022, ale uvedenú povinnosť splnil dňa 06.06.2022 po doručení zápisu o výsledku kontroly. Protiprávny stav teda preukázateľne trval viac ako 4 mesiace.

Dôsledkom nesplnenia povinnosti je vždy spôsobenie protiprávneho stavu. V dôsledku porušenia povinnosti podľa § 83 ods. 1 písm. c) zákona o elektronických komunikáciách nemali účastníci, s ktorými mal účastník konania uzatvorené zmluvy o poskytovaní verejnej služby, ale ani noví záujemcovia o poskytovanie verejnej služby, prístup k úplným a aktuálnym informáciám, čím neboli informovaní o zákonných možnostiach primeraného a správneho uplatňovania si svojich práv.

Pri zvažovaní výšky pokuty a jej následnom určení správny orgán prihliadal na charakter sankcie ako takej, teda na jej preventívnu a represívnu funkciu, ako aj na skutočnosť, že uložená sankcia nemá plniť iba funkciu primeranej a spravodlivej odplaty za spáchaný skutok, ale má preventívne odrádzať účastníka konania od následného porušovania povinností. Pri určení výšky pokuty správny orgán prihliadol na spôsob konania účastníka konania, keď ten so správnym orgánom spolupracoval a zistený nedostatok po doručení zápisu o výsledku kontroly odstránil. V prospech účastníka konania je aj skutočnosť, že správny orgán nemá vedomosť o tom, že by nejaký účastník podal úradu sťažnosť v súvislosti s obmedzením svojich práv na alternatívne, či mimosúdne riešenie sporu a preto správny orgán uložil sankciu pri spodnej hranici sankčnej sadzby.

V neprospech účastníka konania je skutočnosť, že už bol v minulosti sankcionovaný za porušenie Všeobecného povolenia č. 1/2014 na poskytovanie elektronických komunikačných sietí alebo elektronických komunikačných služieb nepredložením vyhlásenia o výške tržieb za rok 2018 pokutou vo výške 200 eur rozhodnutím č. 303/OŠDKE/2019-742 zo dňa 13.12.2019, ktoré nadobudlo právoplatnosť dňa 03.01.2020.

Pri určovaní výšky pokuty správny orgán prihliadal aj na výšku obratu účastníka konania za predchádzajúce účtovné obdobie, ktorý uviedol v poslednej dostupnej účtovnej závierke zostavenej k 31.12.2021 za obdobie od januára 2021 do decembra 2021 zverejnenej v Registri účtovných závierok Ministerstva financií Slovenskej republiky na internetovej stránke <http://www.registeruz.sk>. Účtovná závierka bola zaevidovaná pod číslom záznamu 32864/OŠDKE/2022 a je súčasťou spisu. Vzhľadom na výšku obratu 85 924,- eur za rok 2021 predstavuje uložená pokuta 0,29 % z obratu účastníka konania, pričom maximálna výška pokuty v prípade účastníka konania by predstavovala, ak by sa uplatňovala 4 296,20 eur, čo je 5% z obratu účastníka konania.

Po preskúmaní celej veci v priebehu správneho konania je správny orgán toho názoru, že skutočný stav veci bol náležite zistený a delikt uvedený vo výroku rozhodnutia dostatočne preukázaný. Na základe vyššie uvedeného správny orgán považuje uloženie pokuty za primeranú a zároveň pokutu zodpovedajúcu zistenému protiprávnemu stavu a charakteru porušenia zákona o elektronických komunikáciách a preto rozhodol tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie

Proti tomuto rozhodnutiu je do 15 dní odo dňa jeho doručenia možné podať rozklad, adresovaný Úradu pre reguláciu elektronických komunikácií a poštových služieb, odbor štátneho dohľadu elektronických komunikácií, krajské pracovisko Košice, Zajačia 6, 040 01 Košice. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadneho opravného prostriedku a nadobudnutí jeho právoplatnosti.

Ing. Jozef Kokoruďa
riaditeľ krajského pracoviska