

ROZHODNUTIE

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. 14216/OŠDKE/2023-42605 zo dňa 27.09.2023 podľa § 18 ods. 1 správneho poriadku v spojení s § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách so spoločnosťou [REDAKOVANÉ] (ďalej len „účastník konania“) vo veci uloženia pokuty takto

r o z h o d o l i:

podľa § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách, ukladá účastníkovi konania pokutu vo výške [REDAKOVANÉ],- eur (slovom [REDAKOVANÉ] eur) za to, že porušil povinnosť ustanovenú v **§ 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách** tým, že v dobe od 22.05.2023 do 24.05.2023 ukladal a získaval prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa, využívajúceho webovú stránku účastníka konania [REDAKOVANÉ] bez preukázateľného súhlasu. Porušenia povinnosti sa účastník konania dopustil tým, že získaval súhlas s ukladáním alebo získavaním prístupu k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa s použitím cookies lišty, ktorá neobsahovala možnosť slobodne sa rozhodnúť a udeliť alebo odmietnuť súhlas s ukladáním alebo získavaním prístupu ku všetkým informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa, prípadne k ich časti a teda zobrazením webovej stránky účastníka konania, užívateľ automaticky súhlasil so všetkými cookies.

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) 2313932010

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 písm. a) bod 7. zákona o elektronických komunikáciách úrad ako národný regulátor pre odvetvie elektronických komunikácií vykonáva štátny dohľad nad plnením povinností ustanovených týmto zákonom a osobitnými predpismi (ďalej len „dohľad“) a podľa § 4 ods. 5 písm. m) zákona o

elektronických komunikáciách úrad ako národný regulátor pre odvetvie elektronických komunikácií 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. 8 zákona o elektronických komunikáciách: „*Kontrolovanou osobou môže byť podnik alebo iná osoba, ktorá má plniť povinnosti alebo podmienky podľa odseku 4 písm. a).*“

Podľa § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách: „*Každý, kto ukladá alebo získava prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa, je na to oprávnený iba ak dotknutý užívateľ udelil preukázateľný súhlas. Povinnosť získania súhlasu sa nevzťahuje na orgán činný v trestnom konaní a iný orgán štátu. To nebráni technickému uloženiu údajov alebo prístupu k nim, ktorých jediným účelom je prenos alebo uľahčenie prenosu správy prostredníctvom siete, alebo ak je to bezpodmienečne potrebné pre poskytovateľa služieb informačnej spoločnosti na poskytovanie služby informačnej spoločnosti, ktorú výslovne požaduje užívateľ.*“

Dňa 01.09.2023 nadobudol účinnosť zákon č. 287/2023 Z. z. ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 452/2021 Z. z. o elektronických komunikáciách a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony. Podľa Čl. 50 ods. 6 zákona č.460/1992 Zb. Ústava Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov: „*Trestnosť činu sa posudzuje a trest sa ukladá podľa zákona účinného v čase, keď bol čin spáchaný. Neskorší zákon sa použije, ak je to pre páchatel'a priaznivejšie.*“ Táto ústavná trestnoprávna zásada sa uplatňuje aj v konaniach, kedy správne orgány ukladajú sankcie za spáchanie správnych deliktov. Preto úrad pristúpil k posúdeniu príslušných ustanovení zákona č. 452/2021 o elektronických komunikáciách, ktorý bol účinný do 31.8.2023 a ustanovení zákona č. 452/2021 o elektronických komunikáciách účinného od 01.09.2023.

Ustanovenie § 109 ods. 8 sa v zákone o elektronických komunikáciách účinnom od 1.9.2023 nezmenilo a konanie účastníka konania je stále správnym deliktom.

Podľa § 124 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách účinného do 31.8.2023 úrad uloží právnickej osobe alebo fyzickej osobe-podnikateľovi, ktorá porušila alebo nespĺnila niektorú z povinností podľa § 109 ods. 3, 5 a 8 pokutu od 200 eur do 10 % z obratu podľa odseku 6 za predchádzajúce účtovné obdobie.

Podľa § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách účinného od 1.9.2023 úrad uloží právnickej osobe alebo fyzickej osobe-podnikateľovi, ktorá porušila alebo nespĺnila niektorú z povinností podľa § 109 ods. 8, pokutu od 200 eur do 5 % z obratu podľa odseku 6 za predchádzajúce účtovné obdobie.

S ohľadom na vyššie citové ustanovenie Čl. 50 ods. 6 Ústavy SR úrad dospel k záveru, že pre právne posúdenie uloženia sankcie, bude rozhodujúci zákon o elektronických komunikáciách účinný od 1.9.2023, podľa ktorého za porušenie vyššie uvedených povinností, úrad uloží pokutu podľa príslušných ustanovení zákona o elektronických komunikáciách. Zákon o elektronických komunikáciách účinný od 1.9.2023 sa v tomto prípade vzhľadom na vyššie citované ustanovenie Čl. 50 ods. 6 zákona č.460/1992 Zb. Ústava Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov aplikuje preto, pretože je tento zákon pre účastníka konania priaznivejší, vzhľadom na to, že dovoľuje uložiť sankciu od 200 eur do 5 % z obratu, zatiaľ čo zákon o elektronických komunikáciách účinný do 31.8.2023 umožňoval uložiť sankciu od 200 eur do 10 % z obratu. Neskorší zákon je teda pre účastníka konania priaznivejší.

Odbor štátneho dohľadu elektronických komunikácií, krajské pracovisko Košice, ako miestne príslušný odbor dohľadu úradu (ďalej len „správny orgán“) vykonal dňa 26.05.2023 z vlastnej iniciatívy podľa § 122 ods. 4 písm. a) zákona o elektronických komunikáciách kontrolu, ktorej predmetom bolo plnenie povinností uvedenej v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách.

Správny orgán kontrolou zistil nedostatok, a to, že účastník konania porušil ustanovenie § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách tým, že v dobe od 22.05.2023 do 24.05.2023 ukladal a získaval prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa, využívajúceho webové sídlo kontrolovanej osoby a s ním súvisiacich webových stránok [REDAKOVANÉ] (ďalej len „webová stránka účastníka konania“), bez preukázateľného súhlasu.

Správny orgán zisťoval skutkový stav návštevou webovej stránky účastníka konania opakovane, v čase od 22.05.2023 do 24.05.2023, pričom informácie a úprava cookie lišty na webovej stránke účastníka konania sa v tomto období nezmenili. Správny orgán vyhotovil kópiu informácií zverejnených na webovej stránke účastníka konania, vrátane zobrazovanej cookie lišty a obsahu webovej stránky v dňoch 22.05.2023, 23.05.2023 a 24.05.2023, a prostredníctvom úradného záznamu č. 14216/OŠDKE/2023-28052 zo dňa 24.05.2023 založil do spisu kontroly nasledovné podklady:

- Kópia informácií zverejnených na webovej stránke účastníka konania – snímka č. 1 zo dňa 22.05.2023,
- Kópia informácií zverejnených na webovej stránke účastníka konania – snímka č. 2 zo dňa 22.05.2023,
- Súbor uchovávajúci obsah webovej stránky účastníka konania v časti GDPR v čase jej uloženia, zo dňa 22.05.2023,
- Kópia informácií zverejnených na webovej stránke účastníka konania – snímka č. 3 zo dňa 23.05.2023,
- Súbor uchovávajúci obsah webovej stránky účastníka konania v čase jej uloženia, zo dňa 23.05.2023,
- Report z webovej stránky účastníka konania, získaný prostredníctvom nástroja „Zhromažďovač dôkazov z webových sídiel“ (Website evidence collector), zo dňa 24.05.2023.

Na cookie lište zobrazovanej na webovej stránke účastníka konania v období od 22.05.2023 do 24.05.2023 sa uvádzala nasledovná informácia: „Na našom webe používame cookies, aby sme vám spríjemnili prehliadanie. Viac informácií o GDPR“. Kliknutím na tlačidlo „Viac informácií o GDPR“ sa užívateľovi zobrazí len dokument *Zásady spracovania osobných údajov návštevníkov www stránky našej spoločnosti*.

V súvislosti s predmetným dizajnom cookie lišty správny orgán konštatuje, že užívateľ v období od 22.05.2023 do 24.05.2023 nemal žiadnu možnosť súhlasiť alebo odmietnuť ukladanie alebo získavanie prístupu ku všetkým cookies, pretože cookie lišta na webovej stránke účastníka konania neobsahovala možnosť pre užívateľa udeliť alebo odmietnuť súhlas s ukladáním alebo získaváním prístupu ku všetkým informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa prípadne k ich časti. Užívateľ mal možnosť len skryť cookie lištu, kliknutím na x v pravom hornom rohu cookie lišty a teda zobrazením webovej stránky účastníka konania užívateľ automaticky súhlasil so všetkými cookies. Účastník konania takýmto nastavením cookie lišty na svojej webovej stránke ukladal a získaval prostredníctvom tzv. cookies súborov prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa využívajúceho webovú stránku účastníka konania, bez preukázateľného súhlasu.

Dňa 06.06.2023 správny orgán zaslal účastníkovi konania Zápis o výsledku kontroly, evidovaný úradom pod č. 14216/OŠDKE/2023-31299 (ďalej len „Zápis o výsledku kontroly“) v ktorom mu oznámil zistený nedostatok a vyzval ho na vyjadrenie k predmetnému Zápisu o výsledku kontroly. Zápis o výsledku kontroly bol účastníkovi konania doručený elektronicky dňa 06.06.2023 podľa § 32 ods. 5 písm. b) 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). Na vyjadrenie sa k výsledkom kontroly a k zisteným nedostatkom bola v súlade s § 122 ods. 19 písm. a) zákona o elektronických komunikáciách určená lehota 10 dní odo dňa jeho doručenia.

Dňa 16.06.2022 bolo správnemu orgánu v lehote určenej správnym orgánom doručené Vyjadrenie k zisteným nedostatkom od účastníka konania, zaevidované pod č. 14216/OŠDKE/2023-33234 (ďalej len „Vyjadrenie“). V predmetnom Vyjadrení účastník konania nepodal žiadne námietky k Zápisu o výsledku kontroly a oznámil, že do 13.06.2023 boli všetky nedostatky odstránené.

Správny orgán dňa 23.6.2023 overil odstránenie nedostatku uvedeného v Zápise o výsledku kontroly tým, že navštívil webovú stránku účastníka konania a skontroloval informácie zobrazované na cookie lište, pričom zistil, že na cookie lište sa zmenil text na: „Webstránka používa cookies k poskytovaniu služieb a analýze návštevnosti, ale predvolene bez spracovania osobných údajov.“ a pribudlo tlačidlo „Odmietnuť“ – ktorým užívateľ má možnosť odmietnuť ukladanie cookie súborov iných ako nevyhnutných, tlačidlo „Prijať dodatočné cookies“ – ktorým užívateľ má možnosť udeliť súhlas s ukladáním všetkých súborov cookie a tlačidlo „Nastavenie“ – kliknutím sa zobrazia bližšie informácie k nevyhnutným a dodatočným cookies, zoznam účelov aj zoznam príjemcov cookies. Pri overovaní odstránenia nedostatku boli správnym orgánom vyhotovené snímky cookie lišty zobrazovanej na webovej stránke účastníka dňa 23.6.2023 a Úradným záznamom o odstránení nedostatku a založení podkladov do spisu č. 14216/OŠDKE/2023-34451 zo dňa 23.06.2023 boli založené do spisu č. 14216/OŠDKE/2023 nasledovné podklady:

- Kópia informácií zverejnených na webovej stránke účastníka konania – snímka č. 1 zo dňa 23.06.2023,
- Kópia informácií zverejnených na webovej stránke kontrolovanej osoby – snímka č. 2 zo dňa 23.06.2023,
- Kópia informácií zverejnených na webovej stránke kontrolovanej osoby – snímka č. 3 zo dňa 23.06.2023,
- Súbor uchovávajúci obsah stránky v čase jej uloženia, zo dňa 23.06.2023.

Na základe všetkých vyššie uvedených skutočností správny orgán listom č. 14216/OŠDKE/2023-42605 zo dňa 27.09.2023 (ďalej len „Oznámenie o začatí správneho konania“) oznámil účastníkovi konania, že podľa § 18 ods. 1 správneho poriadku v spojení s § 124 ods. 1 zákona o elektronických komunikáciách začal správne konanie z vlastného podnetu vo veci uloženia pokuty za porušenie ustanovenia § 109 ods. 8 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 28.09.2023 podľa zákona o e-Governmente.

Účastník konania svoje právo nevyužil a v určenej lehote (10 dní), ktorá márne uplynula dňa 09.10.2023 sa k začatiu správneho konania nevyjadril.

Účastník konania porušil ustanovenie § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách tým, že preukázateľne ukladal a získaval prostredníctvom cookies súborov prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa využívajúceho webovú stránku účastníka konania bez preukázateľného súhlasu.

Správny orgán považuje za preukázané, že účastník konania prostredníctvom tzv. cookies súborov ukladal alebo získaval prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa. Ukladanie alebo získavanie prístupu k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa bez preukázateľného súhlasu je porušením povinnosti ustanovenej v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách. Súhlas na základe ktorého ukladal a získaval prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení, nie je možné považovať za súhlas preukázateľný. Za preukázateľný súhlas je možné považovať iba taký súhlas, ktorý je slobodne daným, konkrétnym, informovaným a jednoznačným prejavom vôle užívateľa, udeleným vo forme vyhlásenia alebo jednoznačného potvrdzujúceho úkonu. Porušenie povinnosti ustanovenej v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách preukazujú dokumenty:

1. Súbor uchováajúci obsah webovej stránky v čase jej uloženia, vytvorený použitím klávesovej skratky CTRL+S, zo dňa 23.05.2023

2. Report z webovej stránky účastníka konania získaný prostredníctvom nástroja „Zhromažďovač dôkazov z webových sídiel“ (Website evidence collector) zo dňa 24.05.2023. Tento nástroj počas prehliadania zhromažďuje dôkazné materiály a vykonáva rôzne kontroly. Vytvára snímky obrazovky prehliadača s cieľom identifikovať potenciálne informačné pruhy súborov cookie. Testuje tiež používanie protokolov HTTPS/SSL, aby overil, či webové sídlo vyžaduje zabezpečené pripojenie HTTPS. Predmetný nástroj na zhromažďovanie dôkazov taktiež potom skontroluje prvú webovú stránku, či obsahuje prepojenia na bežné platformy sociálnych médií a spolupráce a na základe toho vytvára štatistiku celkového využívania webových služieb tretích strán, ktoré by mohli potenciálne narúšať súkromie používateľa. V reporte, ktorý je výsledkom použitia nástroja Zhromažďovač dôkazov z webových sídiel, konkrétne v časti 3.4.2 Analýza trvalých údajov sa uvádza nasledovné: *Nástroj na zhromažďovanie dôkazov analyzoval po ukončení relácie prehliadania trvalé súbory cookie. Webové stránky môžu využívať aj trvalé miestne úložisko protokolu HTML5. V nasledujúcej časti nájdete jeho obsah po ukončení prehliadania.*

Cookies linked to First-Party Hosts

*Spolu sa našli 1 first-party cookie tretích strán.
Cookies linked to Third-Party Hosts*

Číslo Hostiteľ / Cesta / Názov / Platnosť v dňoch

1 ██████████.sk / _ga_JJCCN8VS1E 730
2 ██████████.sk / _ga 730
3 ██████████.sk / _gid 1
4 ██████████.sk / _gat_gtag_UA_165348487_1 0

Spolu sa našli 4 third-party cookie tretích strán.

Z predmetného reportu, konkrétne z časti 3.4.2 Analýza trvalých údajov vyplýva a preukazuje, že účastník konania ukladal alebo získaval prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa nielen v súvislosti s nevyhnutnými (technickými) cookies, ktoré sú potrebné na zabezpečenie správneho fungovania webovej stránky účastníka konania, ale aj cookies štatistického charakteru (napr. ██████████.sk / _ga730 , ██████████.sk / _ga_JJCCN8VS1E 730 – tieto názvy súborov cookie sú spojené s Google Universal Analytics, t.j. s analytickou službou. Tieto súbory cookie sa používajú na rozlíšenie jedinečných používateľov priradením náhodne vygenerovaného čísla ako identifikátora klienta. Je zahrnutá v každej požiadavke na stránku a používa sa na výpočet údajov o návštevníkoch, reláciách a kampaniach pre analytické prehľady stránok), na ktoré je potrebný súhlas užívateľa v zmysle § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách. Ukladanie alebo získavanie prístupu k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa bez preukázateľného súhlasu je porušením povinnosti ustanovenej v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách.

Z uvedeného vyplýva, že webová stránka účastníka konania získavala prístup ku cookies súborom tretích strán uloženým vo webovom prehliadači užívateľa pri prvom zobrazení webovej stránky účastníka konania. Predmetné podklady úrad založil do spisu kontroly prostredníctvom úradného záznamu.

Podľa § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách úrad uloží právnickej osobe alebo fyzickej osobe-podnikateľovi, ktorá porušila alebo nespĺnila niektorú z povinností podľa osobitného predpisu alebo podľa § 109 ods. 8 pokutu od 200 eur do 5 % z obratu podľa odseku 6 za predchádzajúce účtovné obdobie.

Správny orgán, podľa hore uvedeného, má za dostatočne preukázané, že sú naplnené všetky zákonné požiadavky na uloženie sankcie podľa § 124 ods. 3 zákona o elektronických komunikáciách.

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

Závažnosť deliktu uvedeného vo výroku tohto rozhodnutia spočíva v tom, že ide o porušenie ustanovenia § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách, ktorú je účastník konania povinný dodržiavať tým, že bude oprávnené ukladať alebo získavať prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa, iba s preukázateľným súhlasom užívateľa. Za preukázateľný súhlas je možné považovať iba taký súhlas, ktorý je slobodne daným, konkrétnym, informovaným a jednoznačným prejavom vôle užívateľa,

udeleným vo forme vyhlásenia alebo jednoznačného potvrdzujúceho úkonu. V prípade cookie lište použitej na webovej stránke účastníka konania, súhlas získaný prostredníctvom predmetnej cookie lišty nie je možné považovať za preukázateľný súhlas užívateľa, pretože nespĺňal podmienku „slobodne daný“. Aby bol splnený prvok súhlasu „slobodne daný“ a súhlas mohol byť považovaný za preukázateľný, musí mať užívateľ skutočnú možnosť voľby a kontroly. Závažnosť deliktu spočíva aj v tom, že cookie lišta na webovej stránke účastníka konania neposkytovala možnosť výberu odsúhlasiť alebo odmietnuť ukladanie alebo získavanie prístupu ku všetkým cookies, pretože cookie lišta len informovala užívateľa o tom, že webová stránka používa cookies a zobrazením webovej stránky účastníka konania s nimi užívateľ automaticky súhlasil. Cookie lišta účastníka konania taktiež neobsahovala možnosti pre užívateľa udeliť samostatný súhlas na jednotlivé účely ukladania alebo získavania prístupu k informáciám prostredníctvom cookies, pretože neobsahovala možnosť výberu medzi jednotlivými cookies.

Vzhľadom na počet cookies tretích strán ktoré boli prostredníctvom cookies listy účastníka konania ukladané v koncovom zariadení užívateľa bez preukázateľného súhlasu sa považuje závažnosť deliktu za miernu.

Výška sankcie odráža všeobecnú mieru potreby ochrany určitého verejného záujmu, ktorý je realizovaný riadnym a včasným plnením povinností. Vzhľadom na fakt, že účastník konania nedostatok po oboznámení sa so svojimi pochybeniami odstránil považuje porušenie povinnosti za menej závažné.

Spôsob spáchania deliktu závisí od primárnej povinnosti, k porušeniu ktorej došlo. Povinnosť ustanovená v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách ukladá každému, kto ukladá alebo získava prístup k informáciám uloženým v koncovom zariadení užívateľa, získať na takéto ukladanie alebo získavanie prístupu preukázateľný súhlas. V prípade informácií a možností voľby udelenia súhlasu uvedených v cookie lište použitej na webovej stránke účastníka konania, súhlas získaný prostredníctvom predmetnej cookie lišty nie je možné považovať za preukázateľný súhlas užívateľa. Za preukázateľný súhlas je možné považovať iba taký súhlas, ktorý je slobodne daným, konkrétnym, informovaným a jednoznačným prejavom vôle užívateľa, udeleným vo forme vyhlásenia alebo jednoznačného potvrdzujúceho úkonu.

Trvanie deliktu: V zmysle kontroly, ktorá bola vykonaná na základe podkladov, ktoré mal úrad k dispozícii zo svojej činnosti a boli založené do spisu kontroly úradným záznamom, je možné konštatovať, že protiprávny stav spôsobený účastníkom konania spočíval v krátko trvajúcim porušení právnych povinností v čase od 22.5.2023 do 24.5.2023 a teda sa jednalo o trvajúci delikt. Účastník konania nedostatok krátko po oboznámení sa so svojimi pochybeniami odstránil, o čom správny orgán informoval. V nadväznosti na uvedené a vzhľadom na krátkotrvajúce porušenie, ktoré bolo promptne odstránené, úrad považuje porušenie povinnosti vo vzťahu k trvaniu porušenia za menej závažné.

Dôsledkom porušenia povinnosti je v danom prípade skutočnosť, že účastník konania tým, že ukladal alebo získaval prístup k informáciám uložených v koncovom zariadení užívateľa bez preukázateľného súhlasu a teda tieto informácie ukladal alebo k nim získaval prístup nezákonne, čím narušil súkromnú sféru užívateľa webovej stránky účastníka konania.

Úrad na základe zhodnotenia spôsobu, trvania deliktu a dôsledkov porušenia povinnosti, a taktiež vzhľadom na fakt, že účastník konania nedostatok po oboznámení sa so svojimi pochybeniami odstránil, považuje porušenie povinnosti za menej závažné. Uložená sankcia má súčasne preventívne odrádzať účastníka konania od porušovania zákonných povinností v budúcnosti.

Správny orgán prihliadal aj na výšku obratu účastníka konania za predchádzajúce účtovné obdobie, ktorý uviedol v poslednej dostupnej účtovnej závierke zostavenej k 31.12.2022 za obdobie od januára 2022 do decembra 2022 zverejnenej v Registri účtovných závierok Ministerstva financií Slovenskej republiky na internetovej stránke <http://www.registeruz.sk>. Obrat účastníka konania bol za rok 2022 vo výške █████, - eur, z čoho 5 % je suma █████, █████ eur hornou hranicou možnej pokuty. Účtovná závierka bola zaevidovaná pod číslom záznamu 43820/OŠDKE/2023 a je súčasťou spisu.

Správny orgán po zvážení všetkých skutočností vyhodnotil celkovú závažnosť skutkov uvedených vo výrokovej časti tohto rozhodnutia ako nízku a uložil účastníkovi konania pokutu **vo výške █████, - eur (slovom █████ eur)** na dolnej hranici možnej sadzby v zmysle § 124 ods. 3 zákon o elektronických komunikáciách za správny delikt uvedený vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

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.“* V zmysle citovaného ustanovenia zákona o elektronických komunikáciách subjektívna prekluzívna lehota na uloženie pokuty za porušenie povinnosti ustanovenej v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách začala v zmysle vyššie citovaného ustanovenia zákona o elektronických komunikáciách úradu plynúť dňom 06.06.2023 – doručením Zápisu o výsledku kontroly a uplynie dňom 06.06.2025. Vzhľadom na to, že trvajúci delikt sa považuje za ukončený až zánikom protiprávneho stavu, objektívna prekluzívna lehota na uloženie pokuty za porušenie povinnosti ustanovenej v § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách začala úradu plynúť dňa 23.06.2023, kedy boli odstránené nedostatky a teda došlo odstráneniu protiprávneho stavu. Objektívna prekluzívna lehota na uloženie pokuty za porušenie ustanovenia § 109 ods. 8 zákona o elektronických komunikáciách teda uplynie 23.06.2027. Lehoty na uloženie pokuty podľa § 124 ods. 12 zákona o elektronických komunikáciách v prípade porušenia konštatovaného týmto rozhodnutím teda ešte neuplynuli.

Úrad v konaní a pri rozhodovaní postupoval podľa zákona o elektronických komunikáciách, správneho poriadku a ostatných všeobecne záväzných právnych predpisov. Na základe podkladov, informácií, vykonaného šetrenia a po zvážení všetkých uvedených skutočností, úrad 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