



ÚŘAD PRO OCHRANU OSOBNÍCH ÚDAJŮ

Pplk. Sochora 27, 170 00 Praha 7
tel.: 234 665 111, fax: 234 665 444
posta@uouu.cz, www.uouu.cz

*UOOUX
OOEHFLI*

Čj. UOOU-02478/20-48
Praha 12. ledna 2021

Protokol o kontrole

Kontrolní orgán:

Úřad pro ochranu osobních údajů, se sídlem 170 00 Praha 7 – Holešovice, Pplk. Sochora 727/27, IČO: 708 37 627 (dále jen „Úřad“).

Pravomoc kontrolního orgánu k výkonu kontroly vyplývá z čl. 58 odst. 1 písm. b) nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) 2016/679 o ochraně fyzických osob v souvislosti se zpracováním osobních údajů a o volném pohybu těchto údajů a o zrušení směrnice 95/46/ES (obecné nařízení o ochraně osobních údajů) ve spojení s § 50 zákona č. 110/2019 Sb., o zpracování osobních údajů a podle § 10 odst. 1 písm. a) zákona č. 480/2004 Sb., o některých službách informační společnosti a o změně některých zákonů (zákon o některých službách informační společnosti), ve znění pozdějších předpisů.

Kontrolující:

Mgr. Martina Šnajderová DiS., pověřená zaměstnankyně Úřadu, číslo průkazu XXXXXXXXX, jako vedoucí kontrolní skupiny na základě pověření ke kontrole ze dne 15. září 2020;

Michal Choutka, pověřený zaměstnanec Úřadu, číslo průkazu XXXXXXXXX na základě pověření ke kontrole ze dne 15. září 2020.

Kontrolovaná osoba:

XXXXXXXXXXXXXXXXXX se sídlem XX (dále též „kontrolovaná osoba“)

Místo provedení kontroly:

– sídlo Úřadu

Předmět kontroly:

Předmětem kontroly je dodržování povinností vyplývajících ze zákona č. 480/2004 Sb., o některých službách informační společnosti a o změně některých zákonů (dále jen „zákon o některých službách informační společnosti“) týkajících se rozesílání obchodních sdělení pomocí elektronických prostředků.

Zahájení kontroly – kontrola byla zahájena oznámením o zahájení kontroly čj. UOOU-02478/20-20 ze dne 6. října 2020, doručeném do datové schránky dne 14. října 2020.

Poslední kontrolní úkon – posledním kontrolním úkonem předcházejícím vyhotovení protokolu o kontrole byla srovnávací analýza čj. UOOU-02478/20-47 ze dne 18. prosince 2020.

I. Přehled podkladů:

Protokol o kontrole se opírá o podklady a dokumenty, které byly pořízeny v průběhu kontroly, popř. o dokumenty a skutečnosti, které jsou kontrolnímu orgánu známy z jeho úřední činnosti:

1. Stížnosti na zasílání nevyžádaných obchodních sdělení podané Úřadu v období od 8. června 2020 do 29. listopadu 2020, evidované pod čj. UOOU-02478/20-1-15, čj. UOOU-02478/20-18-19, čj. UOOU-02478/20-21-26, čj. UOOU-02478/20-30-41, čj. UOOU-02478/20-44, počet stížností: 36;
2. Analýza na zahájení kontroly, ze dne 31. srpna 2020 pod čj. UOOU-2478/20-6, počet listů: 6; přílohy:
 - 2.1. Výpis z obchodního rejstříku – společnost XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, ze dne 9. června 2020, počet listů: 1;
 - 2.2. Výpis z www.nic.cz – internetová doména XXXXXXXXXXXXXXXX, ze dne 9. června 2020, počet listů: 1;
 - 2.3. Výtisk z internetové stránky XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX ze dne 9. června 2020 počet listů: 1;
 - 2.4. Výtisk z internetové stránky XX ze dne 31. srpna 2020, počet listů: 2.
3. Pověření ke kontrole, ze dne 15. září 2020 pod čj. UOOU-02478/20-17, počet listů: 1;
4. Oznámení o zahájení kontroly, ze dne 6. října 2020 pod čj. UOOU-02478/20-20, doručeno do datové schránky dne 14. října 2020, počet listů vč. příloh: 37;
5. Vyjádření kontrolované osoby k oznámení o zahájení řízení, pod čj. UOOU-02478/20-27 doručeno Úřadu dne 9. listopadu 2020, počet listů: 5;
6. Analýza – nové podněty, ze dne 10. listopadu 2020 pod čj. UOOU-2478/20-28, počet listů: 1;
7. Žádost o součinnost (nové podněty) – kontrolovaná osoba, ze dne 16. listopadu 2020 pod čj. UOOU-02478/20-29, doručena do datové schránky fikcí dne 28. listopadu 2020, počet listů: 1;
8. Analýza – nové podněty II, ze dne 25. listopadu 2020 pod čj. UOOU-02478/20-42, počet listů: 1;
9. Žádost o součinnost II (nové podněty) – kontrolovaná osoba, ze dne 2. prosince 2020 pod čj. UOOU-02478/20-43, doručena do datové schránky dne 3. prosince 2020, počet listů: 1;

10. Poskytnutí součinnosti – nové podněty, pod čj. UOOU-02478/20-45 doručeno Úřadu dne 1. prosince 2020, vč. příloh (omluvné e-mailové zprávy), počet listů: 6;
11. Poskytnutí součinnosti – nové podněty II, pod čj. UOOU-02478/20-46 doručeno Úřadu dne 3. prosince 2020, vč. příloh (výtisky z databáze – aktualizace adres, vyřazení adresátů, blacklist), počet listů celkem: 9;
12. Konečná srovnávací analýza na protokol o kontrole, ze dne 18. prosince 2020 pod čj. UOOU-02478/20-47, počet listů: 14, přílohy:
 - 12.1. Výpis z obchodního rejstříku – společnost XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, ze dne 18. ledna 2020, počet listů: 2;
 - 12.2. Výpis z www.whois.com – IP adresy: XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX a XXXXXXXXXXXX, ze dne 18. prosince 2020, počet listů: 5;
 - 12.3. Výtisk z internetové stránky www.ip-adress.com – IP adresa: XXXXXXXXXXXX, ze dne 18. prosince 2020, počet listů: 2;
 - 12.4. Výpis z www.nic.cz – internetová doména XXXXXXXXXXXXXXXX, ze dne 18. prosince 2020, počet listů: 1;
 - 12.5. Výtisk z internetové stránky XXXXXXXXXXXXXXXX– kontakty, ze dne 18. prosince 2020, počet listů: 1.

II. Kontrolní zjištění kontrolujícího

Kontrolní zjištění č. 1

Kontrolující posuzoval, zda zaslané e-maily naplňují definiční znaky obchodního sdělení ve smyslu § 2 písm. f) zákona č. 480/2004 Sb.

K tomuto kontrolující konstatuje, že texty veškerých sdělení, která byla elektronicky zasílána, a která jsou součástí jednotlivých stížností (viz přehled podkladů č. 1), obsahovaly nabídky služeb v podobě seminářů online, resp. webinářů, týkající se novinek z oblasti daní a účetnictví a odkazovaly na internetové stránky XXXXXXXXXXXXXXXX.

K tomu kontrolující uvádí, že obchodním sdělením se rozumí všechny formy sdělení, včetně reklamy a vybízení k návštěvě internetových stránek, určeného k přímé či nepřímé podpoře zboží či služeb nebo image podniku osoby, která je podnikatelem nebo vykonává regulovanou činnost - § 2 písm. f) zákona č. 480/2004 Sb.

Na základě výše uvedeného kontrolující vyhodnotil, že veškerá předmětná sdělení, která byla zasílána prostřednictvím elektronické pošty (viz přehled podkladů č. 1 a 13), odpovídají definici obchodního sdělení ve smyslu § 2 písm. f) zákona č. 480/2004 Sb., jelikož obsahovala obchodní nabídky a rovněž vybízela k návštěvě internetových stránek internetového obchodu, určených k přímé podpoře nabízeného zboží a služeb.

Kontrolní zjištění č. 2

Kontrolující zjišťoval, kým byla předmětná obchodní sdělení odesílána, resp. šířena. Na základě technické analýzy hlaviček jednotlivých e-mailových zpráv obsahujících obchodní sdělení, které byly přiloženy k jednotlivým stížnostem (viz přehled podkladů č. 1), je patrné, že předmětná obchodní sdělení byla odesílána v období od 6. června 2020 do 29. listopadu 2020 z e-mailových adres XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a IP adres XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX, kdy součástí zaslaných obchodních sdělení s nabídkou webinarů týkající se novinek z oblasti daní a účetnictví byly i odkazy na internetové stránky XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX.

Na základě výpisu z www.nic.cz bylo kontrolujícím zjištěno, že držitelem doménového jména XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX je společnost XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, tedy společnost se stejnou adresou sídla jako kontrolovaná osoba a taktéž, za kterou jednájí tytéž osoby, tedy XXXXXXXXXXXX a XXXXXXXXXXXX (viz přehled podkladů č. 2.2 a 12.4).

Předmětná obchodní sdělení byla odesílána z výše uvedených IP adres, které patří do adresného rozsahu společností XXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX a XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX z České republiky (viz přehled podkladů č. 12.2).

Náhledem na internetové stránky XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX bylo zjištěno, že tyto jsou provozovány kontrolovanou osobou (viz přehled pokladů č. 2.3 a 12.5).

Dále bylo kontrolujícím na základě výtisku z www.ip-adress.com zjištěno, že doménové jméno XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX bylo v průběhu kontroly hostováno na IP adrese XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX patřící do adresného rozsahu společnosti XXXXXXXXXXXX a následně byly hostingové služby poskytovány na IP adrese XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX patřící do adresného rozsahu společnosti XXXXXXXXXXXX (viz přehled podkladů č. 2.4 a 12.3).

K tomu kontrolující dodává, že kontrolovaná osoba ve svých vyjádřeních uvedla, že předmětná sdělení zaslala svým obchodním partnerům, kdy emailové adresy příjemců byly získány z veřejně dostupných zdrojů na internetu, konkrétně Seznam.cz (viz přehled podkladů č. 5, 10 a 11).

Kontrolující má na základě výše uvedeného za prokázané, že odesílatelem obchodních sdělení realizovaných z výše uvedených e-mailových adres, je kontrolovaná osoba.

Kontrolní zjištění č. 3

Kontrolující posuzoval, zda je splněna podmínka pro zaslání obchodních sdělení uvedená v § 7 odst. 2 zákona č. 480/2004 Sb., tedy že lze podrobnosti elektronického kontaktu za účelem šíření obchodních sdělení elektronickými prostředky využít pouze ve vztahu k uživatelům, kteří k tomu dali předchozí souhlas. Případně zda je splněna podmínka uvedená v § 7 odst. 3 zákona č. 480/2004 Sb. (vztahující se k zákazníkům odesílatele).

K tomuto kontrolující obecně sděluje, že souhlasem se rozumí svobodný, zřejmý a vědomý projev vůle, který učiní adresát vůči odesílateli, aby mu umožnil využívat podrobnosti svého elektronického kontaktu k rozesílání obchodních sdělení. Ze souhlasu musí být patrné, kdo jej poskytuje, komu a pro jaký účel je dáván. Souhlas musí být dán předem (před odesláním obchodního sdělení) a musí být prokazatelný. V případě obchodních sdělení není třeba dokládat na jakou dobu je souhlas udělen, neboť musí být dána možnost tento souhlas odmítnout v každém zaslaném sdělení. Zákon č. 480/2004 Sb. pro souhlas se zasíláním obchodních sdělení nestanoví povinnou formu, například písemnou. **V případě konfliktní situace, kdy adresát obchodního sdělení tvrdí, že mu bylo odesílatelem zasláno obchodní sdělení bez jeho souhlasu, je však důkazní břemeno na straně odesílatele.** V tomto případě je odesílatel povinen prokázat, že adresát souhlasil se zasláním obchodního sdělení, a že souhlas splňoval všechny výše uvedené náležitosti. Z tohoto vyplývá, že souhlas adresáta musí prokázat odesílatel (šířitel) obchodního sdělení. Souhlas se zasíláním obchodních sdělení je třeba získat předem (pokud nejde o stávajícího zákazníka) a musí být vztažen ke konkrétnímu odesílateli. Pro úplnost kontrolující dodává, že souhlas se zasíláním obchodních sdělení nemůže být dán generálně tj. neurčitěmu okruhu subjektů (šířitelů obchodních sdělení) k neurčitým nabídkám. V § 7 odst. 3 zákona č. 480/2004 Sb. je zaveden tzv. princip opt-out pokud jde o obchodní sdělení zaslaná elektronickými prostředky na adresy zákazníků nebo subjektů již existujících obchodních vztahů. Fyzická či právnická osoba, která získala podrobnosti elektronického kontaktu od svého zákazníka v souvislosti s prodejem výrobku nebo služby, může tento elektronický kontakt využít pro potřeby šíření obchodních sdělení, týkajících se jejích vlastních obdobných výrobků nebo služeb, aniž by si opatřovala předchozí souhlas s využitím elektronického kontaktu za účelem šíření obchodních sdělení od svých zákazníků. Musí však být dodržen předpoklad, že zákazník má jasnou a zřetelnou možnost jednoduchým způsobem, zdarma nebo na účet této fyzické nebo právnické osoby odmítnout souhlas s takovýmto využitím svého elektronického kontaktu i při zasílání každé jednotlivé zprávy, pokud původně toto využití neodmítl.

Jak již bylo v kontrolním zjištění č. 2 uvedeno, kontrolovaná osoba ve svých vyjádřeních ke kontrole a k zaslaným součinnostem (nově doručené podněty) uvedla, že předmětná obchodní sdělení skutečně odeslala (viz přehled podkladů č. 5, 10 a 11).

K předmětným adresátům obchodních sdělení kontrolovaná osoba dále uvedla, že tito adresáti nejsou evidováni v databázi zákazníků. K zavedení těchto elektronických adres do databáze kontrolované osoby došlo chybou při aktualizaci systému, kdy si tyto adresy převzal z veřejně dostupného zdroje a následně byla na ně odesílána obchodní sdělení. Po tomto zjištění se kontrolovaná osoba snažila chybu ihned napravit a po upozornění od Úřadu a ze strany obesaných adresátů, ihned s omluvou emailové adresy vyřadila z databáze. Taktéž kontrolovaná osoba uvedla, že se snaží denně kontrolovat emailové adresy a reagovat na případná nevyžádaná zaslání. Pokud se takový případ objeví, zapíše kontrolovaná osoba tuto emailovou adresu do black listu včetně celé domény a napíše omluvný email. K dalšímu rozesílání obchodních sdělení pak již dle kontrolované osoby nedochází. Taktéž kontrolovaná osoba doložila jeden z omluvných emailů, který zasílá.

Vzhledem ke shora uvedeným skutečnostem má kontrolující za prokázané, že kontrolovaná osoba tím, že zaslala obchodní sdělení obsahující nabídky webinářů, týkající se novinek z oblasti daní a účetnictví s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, a to:

- dne 6. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka videozáznamu webináře na téma Covid – podpora malých a rodinných sro“,
- dne 16. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 15. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 23. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 23. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 23. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 25. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 24. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře na téma změny v zákoníku práce od 30. 7. 2020“,
- dne 6. července 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře na téma změny v zákoníku práce od 30. 7. 2020“,
- dne 8. července 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře na téma změny v zákoníku práce od 30. 7. 2020“,
- dne 7. července 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře na téma změny v zákoníku práce od 30. 7. 2020“,

- dne 10. července 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře na téma změny v zákoníku práce od 30. 7. 2020“,
- dne 25. července 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka videozáznamu webináře Změny zákoníku práce od 30.7.2020“,
- dne 1. srpna 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka videozáznamu webináře Změny zákoníku práce od 30.7.2020“,
- dne 14. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře výpočtu dovolené v hodinách a další změny ve mzdách od roku 2021“,
- dne 15. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře výpočtu dovolené v hodinách a další změny ve mzdách od roku 2021“,
- dne 28. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře DPH změny v nájmu nemovitých věcí od 1.1.2021 a další problematika“,
- dne 10. srpna 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka videozáznamu webináře změny v zákoníku práce od 30.7.2020“,
- dne 17. června 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře srážky ze mzdy, platu nebo odměny v roce na opatření vlády“,
- dne 11. září 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře dovolená po novele zákoníku práce od 1.1.2021 a ostatní změny“,
- dne 24. září 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře společník a jednatel s.r.o. – změny od 1.1.2021“,
- dne 25. září 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře hmotný a nehmotný majetek z pohledu účetního a daně z příjmů právnických osob“,

- dne 29. září 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře DPH“,
- dne 1. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře hmotný a nehmotný majetek z pohledu účetního a daně z příjmů právnických osob“,
- dne 1. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře účtování dotací u podnikatelských subjektů a nestátních organizací“,
- dne 6. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře DPH pro začátečníky a mírně pokročilé“,
- dne 12. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře výpočty dovolené v hodinách a další změny ve mzdách v roce 2021“,
- dne 19. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka videozáznamu webináře mzdová a personální agenda krok za krokem v roce 2021“,
- dne 22. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka online školení na měsíc listopad 2020“,
- dne 27. října 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře poskytování služeb v EU a v rámci třetích zemí“,
- dne 3. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře zaměstnávání cizinců v ČR nejen v době Covid 19 pandemie“,
- dne 6. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře zadržování nadměrných odpočtů DPH“,
- dne 10. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře změny v zákoníku práce od 1.1.2021 a 30.7.2020“,
- dne 12. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře pohledávky a dluhy z obchodních vztahů v účetnictví ve vazbě na daň z příjmů“,
- dne 17. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře mzdová problematika – zásadní změny v roce 2021“,

- dne 21. listopadu 2020 z e-mailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX na e-mailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX s odkazem na XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX a předmětem obchodního sdělení „Nabídka webináře zrušení superhrubé mzdy, stravenkový paušál a další novinky v dani z příjmů“,

se dopustila porušení povinnosti stanovené v § 7 odst. 2 zákona č. 480/2004 Sb., tedy využití podrobnosti elektronického kontaktu za účelem šíření obchodních sdělení elektronickými prostředky pouze ve vztahu k uživatelům, kteří k tomu dali předchozí souhlas.

Kontrolní zjištění č. 4

Kontrolující dále posuzoval, zda je splněna podmínka pro zasílání obchodních sdělení, která je uvedena v § 7 odst. 4 písm. a) zákona č. 480/2004 Sb., tedy zda jsou obchodní sdělení jasně a zřetelně označena jako obchodní sdělení.

K tomu kontrolující uvádí, že označením obchodní sdělení se rozumí např.: „OS, newsletter, novinky, akce, sleva“ apod., které jsou uvedeny před adresou odesilatele, nebo v předmětu zprávy tak, aby zcela jasně evokovaly obchodní nabídku a adresát tak byl schopen na první pohled takové zprávy odlišit od jiných, které jsou mu zasílány. Na základě takového označení má adresát možnost se rozhodnout, zda danou zprávu přijme (otevře), či nikoli. Pokud by označení bylo až v samotném obsahu sdělení, pak by to přinášelo pro adresáty vyšší náklady spojené s tím, že adresát musí celé sdělení nejprve přijmout, aby z jeho obsahu zjistil, že předmětem tohoto sdělení je obchodní nabídka.

Kontrolující ke splnění podmínky stanovené v § 7 odst. 4 písm. a) zákona č. 480/2004 Sb. konstatuje, že vycházel především z textu, který byl uveden v rámci předmětu (subjektu) obchodních sdělení, jelikož tyto texty byly adresátovi známy ještě před otevřením doručené zprávy s obchodním sdělením.

U předmětných obchodních sdělení (viz přehled podkladů č. 1), je z předmětů obchodních sdělení patrné, že tyto vcelku jasně evokovaly obchodní nabídky a adresáti tak byli schopni na první pohled takové zprávy odlišit od jiných, které jsou jim zasílány, neboť všechna obchodní sdělení obsahovala slovo „NABÍDKA“.

V případě zaslaných obchodních sdělení kontrolující konstatuje, že ustanovení § 7 odst. 4 písm. a) zákona č. 480/2004 Sb., nebylo kontrolovanou osobou porušeno, neboť označení sdělení byla u těchto obchodních sdělení plně dostačující.

Kontrolní zjištění č. 5

Kontrolující dále posuzoval, zda je splněna podmínka pro zasílání obchodních sdělení, která je uvedena v § 7 odst. 4 písm. b) zákona č. 480/2004 Sb., tedy zda obchodní sdělení neskrývají nebo neutajují totožnost odesílatele, jehož jménem se komunikace uskutečňuje.

K tomu kontrolující uvádí, že při šíření obchodních sdělení je zakázáno skrývat nebo utajovat totožnost odesílatele, jehož jménem se komunikace uskutečňuje. Při dodržení zásady eurokonformního výkladu Směrnice 2000/31/ES je třeba, aby „fyzická nebo právnická osoba, na jejíž objednávku obchodní sdělení probíhá, byla jasně rozeznatelná“¹. Je tedy zcela logickým argumentem, že obchodní sdělení má být označeno tou fyzickou nebo právnickou osobou, jejíž výrobky, zboží či služby jsou obchodními sděleními propagovány. Pro takové označení stačí uvést jasnou identifikaci podnikatele, tedy jasné uvedení obchodní firmy, jména s dodatky a jednoznačný identifikátor, kterým je např. IČO.

Předmětná obchodní sdělení obsahovala na konci zpráv informaci o jednatelkách společnosti XXXXXXXXXXXXXXXX, osob XXXXXXXXXXXXXXXX nebo XXXXXXXXXXXXXXXX, poštovní adresu XXXXXXXXXXXXXXXX, tel. XXXXXXXXXXXXXXXX a odkaz na webové stránky XXXXXXXXXXXXXXXX.

Kontrolující k tomuto doplňuje, že pouhý odkaz, který příjemce zprávy přesměruje na webové stránky šířitele sice není možné chápat jako dostatečné označení osoby, resp. společnosti v jejíž prospěch jsou sdělení odesílána, nicméně kontrolovaná osoba ve všech zaslaných obchodních sdělení uváděla kompletní informaci o šířiteli, tedy o společnosti v jejíž prospěch jsou obchodní sdělení šířena, kromě identifikátoru IČ. K tomu kontrolující však shrnuje, že s ohledem na výše uvedené informace o společnosti, které kontrolovaná osoba ve sděleních uváděla, je dle kontrolujícího toto označení plně dostačující a naplňuje tak, podstatu ustanovení § 7, odst. 4, písm. b, zákona.

Kontrolující vyhodnotil všechna předmětná obchodní sdělení, a došel k závěru, že kontrolovaná osoba ustanovení § 7 odst. 4 písm. b) zákona č. 480/2004 Sb. neporušila.

Kontrolní zjištění č. 6

Kontrolující dále posuzoval, zda je splněna podmínka pro zasílání obchodních sdělení, která je uvedena v § 7 odst. 4 písm. c) zákona č. 480/2004 Sb., tedy zda jsou v obchodním sdělení platné adresy, na které je možné přímo a účinně zaslat informaci o tom, že si adresáti nepřejí, aby jim byly obchodní informace odesílatelem nadále zasílány.

K této podmínce kontrolující uvádí, že pojem „adresa“ je nutné vykládat v širším slova smyslu, a nemusí se tedy jednat pouze o adresu fyzickou či elektronickou, ale je připuštěna též možnost proklikávacích odkazů a dalších snadných způsobů vyjádření nesouhlasu, které jsou ve svém důsledku pro adresáta výhodnější a pohodlnější. Důležitým znakem je však pojem „přímo a účinně“, kdy adresát obchodního sdělení musí mít možnost na zprávu (e-mail, SMS

¹ MAISNER, Zákon o některých službách informační společnosti, 1. vydání, C. H. BECK, 2016

zpráva) přímo odpovědět či využít např. výše uvedený proklikávací odkaz, kdy taková zpráva či odkaz musí být vůči šířiteli doručitelný, a tedy od okamžiku doručení tohoto projevu vůle adresáta vůči šířiteli, nesmí být již další obchodní sdělení takovému adresátu zasláno.

Z podaných stížností je patrné, že pouze jeden ze stěžovatelů využil odmítnutí, a to odmítnutím dalšího zasílání obchodních sdělení, přičemž toto odmítnutí i doložil. Jedná se o adresáta obchodního sdělení s emailovou adresou XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, kdy tento uživatel provedl údajné odmítnutí odpovědí z emailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXX na emailovou adresu XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, tedy na adresu, ze které bylo obchodní sdělení dne 10. června 2020 odesláno. Samotné odmítání se však týkalo emailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, nikoliv emailové adresy XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, kam bylo obchodní sdělení zasláno dne 24. června 2020. Stěžovatel ve své stížnosti dále uvedl, že poslední měsíce mu jsou zasílána obchodní sdělení na domény XXXXXXXXXX a XXXXXXXXXX. K tomu kontrolující dodává, že sama kontrolovaná osoba ve svých vyjádřeních uváděla, že při odmítání vyřazuje z databáze pro další rozesílky celá doménová jména.

Kontrolující předmětná obchodní sdělení posoudil a zjistil, že všechna obchodní sdělení obsahovala možnost proklikávacího odkazu k odhlášení, s textem „Nepřejete-li si dostávat naši nabídku školení, klikněte ZDE“. Skutečnost, zda byla funkční odesílající e-mailová adresa, tedy zda na ni bylo možno odeslat žádost o odhlášení ze zasílání obchodních sdělení, již nelze s jistotou zjistit. Pouze jeden z obeslaných adresátů ve své stížnosti uvedl, že odmítnutí zasílání obchodních sdělení zasláné v podobě odpovědi na zasláné obchodní sdělení (RE:) využil, ovšem, z tohoto zaslání není patrné, že by tato zpráva byla nedoručitelná. Též není možno jednoznačně prokázat, zda byl příslušný odkaz uvedený v zasláných obchodních sděleních v době jejich rozesílky funkční či nikoliv. Pouze v případě výše uvedeného adresáta XXXXXXXXXXXX XXXXXXXXXX je jednoznačné, že obchodní sdělení zasláné dne 24. června 2020 bylo zasláno po předchozím odmítnutí.

V návaznosti na výše uvedené kontrolující konstatuje, že již nelze s jistotou prokázat, zda byla podmínka uvedená v § 7 odst. 4 písm. c) zákona č. 480/2004 Sb. náležitě splněna, tedy že předmětná obchodní sdělení obsahovala platnou adresu, na kterou je možné přímo a účinně zaslat informaci o tom, že si adresáti nepřejí další zasílání obchodních sdělení, jelikož došlo k porušení pouze v případě jedné emailové adresy, přičemž odmítání bylo učiněno z jiné emailové adresy, než na kterou bylo poté obchodní sdělení doručeno, ovšem se stejným doménovým jménem.

Poučení o opravném prostředku

Proti kontrolnímu zjištění uvedenému v protokolu o kontrole může kontrolovaná osoba podat kontrolnímu orgánu ve lhůtě patnácti (15) dnů ode dne doručení protokolu o kontrole námítky. Námítky se podávají písemně, musí z nich být zřejmé, proti jakému kontrolnímu zjištění směřují, a musí obsahovat odůvodnění nesouhlasu s tímto kontrolním zjištěním.

Pokud kontrolující nevyhoví námítkám ve lhůtě 7 dnů ode dne jejich doručení, vyřídí je předseda Úřadu ve lhůtě 30 dnů ode dne jejich doručení.

Podpisová doložka

Kontrolující:

otisk
úředního
razítka

Mgr. Martina Šnajderová, DiS. pověřená zaměstnankyně *(dokument podepsán elektronicky)*

.....
titul jméno příjmení funkce podpis

Michal Choutka pověřený zaměstnanec *(dokument podepsán elektronicky)*

.....
titul jméno příjmení funkce podpis