



**GENERALNY INSPEKTOR
OCHRONY DANYCH
OSOBOWYCH**

dr Wojciech R. Wiewiórowski

Warszawa, dnia 14 grudnia 2010 r.

DIS/DEC- 1374/49782/10

dot. [...]

D E C Y Z J A

Na podstawie art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), art. 12 pkt 2, art. 18 ust. 1 pkt 1 i art. 22 w związku z art. 23 ust. 1 i art. 7 pkt 5 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 z późn. zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego w sprawie przetwarzania danych osobowych przez T. S.A.,

nakazuję T. S.A., usunięcie uchybień w procesie przetwarzania danych, poprzez sformułowanie klauzuli zawierającej oświadczenie o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych przez L. Sp. z o.o., P. Sp. z o.o. i T. S.A. w celach marketingowych i statystycznych oraz dla celów analiz rynkowych, znajdującej się na formularzu rejestracyjnym w programie o nazwie „A” (dostępnym w formie papierowej oraz na stronie internetowej o adresie: [...]), w taki sposób, aby zapewnić osobie wypełniającej ten formularz opcjonalność (możliwość wyboru) w kwestii wyrażenia zgody na przetwarzanie jej danych osobowych przez P. Sp. z o.o. i T. S.A., w terminie 14 dni od dnia, w którym niniejsza decyzja stanie się ostateczna.

U z a s a d n i e n i e

Inspektorzy upoważnieni przez Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych przeprowadzili w T. S.A. (dalej także: Spółce), kontrolę zgodności przetwarzania danych

osobowych z przepisami o ochronie danych osobowych (sygn. akt [...]), tj. ustawą z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2002 r., Nr 101, poz. 926 z późn. zm.), zwaną dalej ustawą, oraz rozporządzeniem Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 29 kwietnia 2004 r. w sprawie dokumentacji przetwarzania danych osobowych oraz warunków technicznych i organizacyjnych, jakim powinny odpowiadać urządzenia i systemy informatyczne służące do przetwarzania danych osobowych (Dz. U. Nr 100, poz. 1024), zwanym dalej rozporządzeniem. W toku kontroli odebrano ustne wyjaśnienia od pracowników Spółki oraz skontrolowano systemy informatyczne służące do przetwarzania danych osobowych. Stan faktyczny został szczegółowo opisany w protokole kontroli, który został podpisany przez pracownika Spółki, upoważnionego do reprezentowania T. S.A., na podstawie pełnomocnictwa [...] udzielonego przez Zarząd Spółki z dnia [...] października 2006 r.

Na podstawie tak zgromadzonego materiału dowodowego ustalono, że w procesie przetwarzania danych osobowych Spółka, jako administrator danych, naruszyła przepisy o ochronie danych osobowych. Uchybienia te polegały na niezapewnieniu swobody przy składaniu oświadczenia o wyrażeniu zgody pozyskiwanej od osób rejestrujących się w programie „A” wypełniających formularz rejestracyjny w programie o nazwie „A” (dostępny w formie papierowej oraz na stronie internetowej o adresie: [...]), na przetwarzanie ich danych osobowych, w tym danych oznaczonych jako dodatkowe przez różnych administratorów danych, tj. L. Sp. z o. o., P. Sp. z o. o. i T. S.A.

W związku z powyższym, w dniu [...] listopada 2010 r. Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych wszczął z urzędu postępowanie administracyjne w niniejszej sprawie w celu wyjaśnienia okoliczności sprawy (sygn. [...]).

W odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego pełnomocnik Spółki pismem z [...] listopada 2010 r. (znak: [...]), złożył wyjaśnienia, z których wynika, że:

- 1) udział konsumenta w programie lojalnościowym „A” będącym przedsięwzięciem o charakterze marketingowym, opartym o konstrukcję sprzedaży premiowej, jest samodzielną decyzją konsumenta, przy czym podjęcie decyzji o nieuczestniczeniu w programie nie pozbawia konsumenta jakichkolwiek świadczeń, które chciałby uzyskać od podmiotów prowadzących program, jak również nie wpływa na warunki otrzymania tych świadczeń,
- 2) nie dochodzi do wymuszenia udzielenia zgody na przetwarzanie danych osobowych w zamian za możliwość skorzystania przez konsumenta z produktów/usług świadczonych przez podmioty prowadzące program,

3) oświadczenie o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych zamieszczonych w formularzu rejestracyjnym ww. programu lojalnościowego nie jest domniemane, ani dorozumiane z oświadczenia woli o innej treści; osoba składająca oświadczenie ma wiedzę co do celu i zakresu przetwarzania danych, na które wyraża zgodę; w sposób nie budzący wątpliwości wynika z niego, jaki zakres danych osobowych [...], przez kogo i w jakim celu będzie przetwarzany; wskazane oświadczenie w sposób wyraźny jest oddzielone od pozostałej części znajdującej się na formularzu,

4) żaden z obowiązujących przepisów prawa nie nakłada na podmioty wspólnie przetwarzające dane osobowe, w ramach tego samego, wspólnego przedsięwzięcia i w tym samym celu, obowiązku odbierania odrębnej dla każdego podmiotu zgody na przetwarzanie danych osobowych.

Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych po przeprowadzeniu analizy całokształtu materiału dowodowego zebranego w niniejszej sprawie zważył, co następuje:

Zgodnie z art. 7 pkt 5 ustawy, ilekroć w ustawie jest mowa o zgodzie osoby, której dane dotyczą - rozumie się przez to oświadczenie woli, którego treścią jest zgoda na przetwarzanie danych osobowych tego, kto składa oświadczenie; zgoda nie może być domniemana lub dorozumiana z oświadczenia woli o innej treści. Natomiast w myśl art. 23 ust. 1 pkt 1 ustawy, przetwarzanie danych jest dopuszczalne tylko wtedy, gdy osoba, której dane dotyczą, wyrazi na to zgodę, chyba że chodzi o usunięcie dotyczących jej danych.

Jak ustalono w toku kontroli osoby rejestrujące się w programie „A” wypełniając formularz rejestracyjny w programie o nazwie „A” (dostępny w formie papierowej oraz na stronie internetowej o adresie: [...]), mogą wyrazić zgodę na przetwarzanie ich danych osobowych przez L. Sp. z o. o., P. Sp. z o. o. i T. S.A. w celach marketingowych (w tym otrzymywania informacji handlowych od Partnerów Programu „A”) i statystycznych oraz dla celów analiz rynkowych. Z treści ww. oświadczenia zgody wynika, że wszystkie ww. podmioty będą administratorami danych przetwarzającymi dane w tych samych celach. Zgoda wyrażana w wyżej opisanej formie nie stanowi swobodnego oświadczenia woli w zakresie wyboru podmiotów, które mogą na podstawie tej zgody przetwarzać dane osobowe uczestnika ww. programu. Osoba składająca oświadczenie nie ma bowiem możliwości zrezygnowania z wyrażenia zgody na przetwarzanie danych przez P. Sp. z o.o. Zaakceptowanie oświadczenia w ww. formie jest jednoznaczne z wyrażeniem zgody na przetwarzanie danych przez wszystkie podmioty w nim wymienione.

Nie można zgodzić się z argumentacją Spółki, iż wspólna strategia rynkowa prowadzona przez podmioty należące do tej samej grupy kapitałowej, uzasadnia pozyskiwanie wspólnej zgody i tym samym nie narusza prawa klientów do decydowania o podmiotach, które mogą przetwarzać jego dane osobowe. Spółka, pomimo powiązań własnościowych z P. Sp. z o.o. pozyskując zgodę na przetwarzanie danych osobowych staje się odrębnym

administratorem danych. Każdy z tych podmiotów powinien zatem legitymować się odrębną zgodą do przetwarzania danych w zbiorze.

Zawarcie wskazanej zgody w treści jednego oświadczenia bez jednoczesnego zapewnienia możliwości wyboru oznacza, że osoba, której dane dotyczą, nie ma swobody w dysponowaniu swoimi danymi osobowymi, a w szczególności swobody w wyborze podmiotów, na rzecz których wyrazi zgodę na przetwarzanie danych osobowych. Wskazać zatem należy, iż w przypadku pozyskiwania przez administratora danych od osób, których dane dotyczą, zgody na przetwarzanie danych osobowych, zgoda taka powinna spełniać wymogi, o których mowa w art. 7 pkt 5 ustawy, tj. nie może być domniemana lub dorozumiana z oświadczenia woli o innej treści. Zgoda ta musi być sformułowana w sposób wyraźny i jednoznaczny i wyróżniać się spośród innych pochodzących od tej osoby informacji i oświadczeń woli (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 11 kwietnia 2003 r. II SA 3942/02). Jednocześnie niezbędne jest umożliwienie osobie swobodnego wyrażenia woli w przedmiocie zgody na przetwarzanie jej danych, np. poprzez zapewnienie opcjonalności (możliwości wyboru) w klauzuli zgody na przetwarzanie danych osobowych, w szczególności wówczas gdy dane mają być przetwarzane przez różne podmioty. Brak swobody podczas wyrażania zgody na przetwarzanie danych osobowych czyni oświadczenie woli wadliwym (art. 82 i nast. Kodeksu cywilnego). Należy także wskazać, że brak zapewnienia takiej swobody nie może być uzasadniany powiązaniami własnościowymi i wspólną strategią rynkową.

Wobec powyższego, klauzula zawierająca oświadczenie o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych przez P. Sp. z o.o. i T. S.A. w celach marketingowych i statystycznych oraz dla celów analiz rynkowych, znajdujące się na formularzu rejestracyjnym, powinna zostać sformułowana w taki sposób, aby zapewnić osobie wypełniającej ten formularz opcjonalność (możliwość wyboru) w kwestii wyrażenia zgody na przetwarzanie jej danych osobowych przez P. Sp. z o.o. i T. S.A.

Wobec powyższego, Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych rozstrzygnął, jak w sentencji.

Decyzja jest ostateczna. Na podstawie art. 21 ust. 1 ustawy o ochronie danych osobowych oraz art. 129 § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, strona niezadowolona z niniejszej

decyzji może zwrócić się do Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych (adres: ul. Stawki 2, 00-193 Warszawa) z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy, w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji.