

# Ochrona danych osobowych

## Osobna zgoda

■ **Czy wniosek o wydanie elektronicznej karty zbliżeniowej przez miejskie przedsiębiorstwo komunikacyjne może w klauzuli o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych w celach marketingowych łączyć jednocześnie zgodę na przesyłanie informacji handlowych drogą elektroniczną?**

Nie, gdyż zgoda na przetwarzanie danych w celach marketingowych powinna być wyodrębniona od zgody na przesyłanie informacji handlowych drogą elektroniczną.

Zgodnie z brzmieniem art. 7 pkt 5 Ustawy z 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (DzU nr 133, poz. 883), przez „zgodę osoby, której dane dotyczą, rozumie się 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; zgoda może być odwołana w każdym czasie”. Istotne jest zatem, aby osoba, której dane dotyczą, miała czynny wpływ na proces przetwarzania danych osobowych, zwłaszcza gdy konieczne jest wyrażenie przez nią zgody. Naczelny Sąd Administracyjny (NSA) w wyroku z 4 kwietnia 2003 r. (sygn. akt II SA 2135/2002) stwierdził, że „Zgoda na przekazywanie danych musi mieć charakter wyraźny, a jej wszystkie aspekty muszą być jasne dla podpisującego w momencie jej wyrażania (...)”. Ponadto w wyroku z 11 kwietnia 2003 r. (sygn. akt II SA 3942/2004) NSA orzekł, iż: „(...) zgoda

(...) nie może mieć charakteru abstrakcyjnego, lecz winna odnosić się do skonkretyzowanego stanu faktycznego, obejmując tylko określone dane oraz sprecyzowany sposób i cel ich przetwarzania (...)”. W literaturze przedmiotu podkreśla się, iż zgoda nie powinna mieć charakteru abstrakcyjnego, nie może dotyczyć przetwarzania danych osobowych „w ogóle”. Chodzi zatem o to, by odnosiła się do skonkretyzowanego stanu faktycznego, obejmowała tylko określone dane oraz sprecyzowany sposób i cel ich przetwarzania<sup>1</sup>.

### Konieczna opcjonalność

Formuła zgody na przetwarzanie danych osobowych powinna stanowić odrębne oświadczenie osoby, której dane dotyczą. Natomiast z treści tej zgody powinno w sposób niebudzący wątpliwości wynikać, w jakim celu i zakresie oraz przez kogo dane osobowe będą przetwarzane. Przy odbieraniu zgody zagwarantowana powinna być opcjonalność, tj. osoba składająca oświadczenie powinna mieć możliwość wyrażenia bądź niewyrażenia zgody na określone działania. Z tych względów zgoda na przetwarzanie danych w celach marketingowych powinna być wyodrębniona od zgody na przesyłanie informacji handlowych drogą elektroniczną. Jak wskazał w wyroku z 27 kwietnia 2011 r. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie (sygn. akt II SA/Wa 269/11), „umieszczenie zgody na dwa w istocie różne sposoby przetwarza-

nia udzielonych danych osobowych w jednym zdaniu, bez ich rozdzielenia i wskazania, czego ta zgoda dotyczy, w niewątpliwy sposób powoduje, iż osoba wyrażająca zgodę nie wie dokładnie, na co wyraża taką zgodę. Sformułowanie oświadczenia może bowiem sugerować, że chodzi jedynie o przetwarzanie danych osobowych w celach przesyłania informacji handlowych drogą elektroniczną albo że chodzi o przetwarzanie danych osobowych w celu przesyłania informacji handlowych drogą zwykłą, albo że chodzi o przetwarzanie danych osobowych w celu przesyłania informacji handlowych drogą elektroniczną i przetwarzanie danych osobowych w celu przesyłania informacji handlowych drogą zwykłą”. Przedstawione stanowisko znalazło poparcie w wyroku NSA z 31 stycznia 2012 r. (sygn. akt I OSK 1317/11).

### Komunikacja elektroniczna

Jak stanowią przepisy Ustawy z 18 lipca 2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (DzU nr 144, poz. 1204), zakazane jest przesyłanie niezamówionej informacji handlowej, skierowanej do oznaczonego odbiorcy za pomocą środków komunikacji elektronicznej, w szczególności poczty elektronicznej. Informację handlową uważa się za zamówioną, jeżeli odbiorca wyraził zgodę na otrzymywanie takiej informacji, w szczególności udostępnił w tym celu identyfikujący go adres elektroniczny (art. 10 ust. 1 i 2 ww. ustawy). Zgoda nie może być domniemana lub dorozumiana z oświadczenia woli o innej treści, a także może być odwołana w każdym czasie (art. 4 ust. 1 pkt. 1 i 2 tej ustawy). Należy zaznaczyć w tym miejscu, iż środkiem komunikacji elektronicznej jest przede wszystkim poczta elektroniczna<sup>2</sup>. Zgodnie z brzmieniem art. 24 ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną, przesyłanie za pomocą środków komunikacji elektronicznej niezamówionych informacji handlowych podlega karze grzywny.

A zatem miejskie przedsiębiorstwo komunikacyjne powinno we wniosku o wydanie elektronicznej karty zbliżeniowej wyodrębnić klauzulę zarówno na przetwarzanie danych osobowych w celach marketingowych, jak i na przesyłanie informacji handlowych drogą elektroniczną.

### Źródła

1. Barta J., Fajgielski P., Markiewicz R.: *Ochrona Danych Osobowych. Komentarz*. Zakamycze 2004.
2. Nowińska E., Vall Du M.: *Komentarz do ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji*. Warszawa 2006.

dr Wojciech Rafał Wiewiórowski  
Generalny Inspektor Ochrony  
Danych Osobowych

*Tytuł i śródtytuły od redakcji*



Miejskie przedsiębiorstwo komunikacyjne we wniosku o wydanie elektronicznej karty zbliżeniowej powinno zamieścić dwie odrębne klauzule (depositphotos/F. Rostagno).