



### Použití cookies jen s předchozím souhlasem

#### Novela přináší změny od 1. ledna 2022

Vládní návrh zákona, kterým se mění zákon č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), ve znění pozdějších předpisů, a některé další zákony („**novela ZEK**“) byl schválen Poslaneckou sněmovnou. Zásadní změnou, kterou novela přináší, je **povinnost mít k použití souborů cookies předchozí prokazatelný souhlas** uživatele. Cookies jsou malé datové soubory, k jejichž výměně dochází mezi uživatelským zařízením a jím navštěvovanou stránkou. Pomocí souborů cookies se tak k provozovateli webové stránky či aplikace dostanou informace, které je následně možné využít pro marketingové, statistické nebo třeba také analytické účely. Proto jsou považovány za osobní údaje dle Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) 2016/679 ze dne 27. dubna 2016 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, „**GDPR**“).

Potřeba novelizace přichází z důvodu nedokonalé implementace Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2002/58/ES ze dne 12. července 2002 o zpracování osobních údajů a ochraně soukromí v odvětví elektronických komunikací, (Směrnice o soukromí a elektronických komunikacích, „**ePrivacy Směrnice**“). Dosavadní výklad zákona o elektronických komunikacích ohledně zpracování cookies dovozoval tzv. opt-out princip. Tedy že je možné, za splnění informační povinnosti provozovatele jako správce osobních údajů, zpracovávat všechny druhy cookies, dokud uživatel svůj souhlas neodvolá. Tento výklad však neodpovídá záměru ePrivacy Směrnice. Unijní předpisy totiž počítají s použitím tzv. opt-in principu, kdy uživatel musí dát předchozí souhlas s použitím

cookies (zde ovšem existuje výjimka pro některé technické a nezbytné cookies). Dle novely ZEK tedy bude od subjektu, který hodlá používat nebo používá sítě elektronických komunikací k ukládání údajů nebo k získávání přístupu k údajům uloženým v koncových zařízeních účastníků nebo uživatelů vyžadováno získání **předem prokazatelného souhlasu s rozsahem a účelem zpracování cookies**. Souhlas musí zároveň vyhovět požadavkům, které klade na souhlas GDPR.

#### Max Schrems podává stížnosti pro zpracování cookies v rozporu s unijními pravidly

Na problematiku nesprávně používaných cookies, resp. udělování souhlasů s jejich zpracováním upozornil také známý aktivista na poli ochrany osobních údajů Max Schrems a jeho iniciativa *None Of Your Business* („**NOYB**“), která se zabývá otázkami souvisejícími s ochranou osobních údajů. Iniciativa NOYB podala 422 stížností u evropských dozorových úřadů na weby, které podle jejího průzkumu zpracovávaly cookies v rozporu s požadavky GDPR. Tomu předcházela screening až 10 000 webových stránek. Následně poslala iniciativa 516 provozovatelům webových stránek upozornění na jejich pochybení při zpracování cookies a souvisejících povinností spolu s návrhem stížnosti, kterou měla iniciativa v úmyslu v případě přetrvávajících pochybení zaslat příslušným dozorovým úřadům. Díky této intervenci NOYB vysledovala určité zlepšení u dotčených webů, ty tak přidaly např. **možnost odmítnout zpracování jiných než nezbytných cookies** nebo odebraly předvyplněné zaškrtnávací políčka, které jsou v rozporu s požadavkem svobodně a aktivně uděleného souhlasu dle GDPR či přidaly ikonu umožňující odvolání již jednou uděleného souhlasu. Kroky k nápravě však učinilo pouze 42 % z upozorněných webů, ovšem ani tyto nebyly ve svých krocích důsledné. Proto iniciativa NOYB přistoupila k podání 422 stížností u dozorových úřadů napříč Evropou.

NOYB se nadto zaměřila i na weby velkých hráčů (např. Twitter, Amazon, Google, Facebook) a prověřovala nastavení

# Legal Update z oblasti

Podzim 2021



Weinhold Legal

jejich cookie bannerů – tj. lišt upozorňujících na zpracování cookies příslušnou web stránkou. Jelikož dle zjištění iniciativy NOYB nastavení zpracování cookies není souladné s unijními právními předpisy, chystá se podat dalších 36 stížností k dozorovým úřadům.

## Rozhodovací činnost

### Přehled kontrol Úřadu pro ochranu osobních údajů za první pololetí roku 2021

Úřad pro ochranu osobních údajů („ÚOOÚ“) zveřejnil přehled kontrol za první pololetí 2021 provedených na základě Kontrolního plánu ÚOOÚ pro rok 2020. Kromě jiného provedl kontrolu v souvislosti s pořizováním a uchováváním kopií občanských průkazů („OP“) při žádosti o půjčku a prověření totožnosti klienta dle zákona č. 253/2008 Sb., o některých opatřeních proti legalizaci výnosů z trestné činnosti a financování terorismu („AML zákon“). Výsledek kontroly potvrzuje, že ÚOOÚ při kontrolách postupuje podle souhrnného materiálu k prokazování totožnosti a zpracování osobních údajů, který ÚOOÚ zveřejnil v květnu 2021 [zde](#).

ÚOOÚ během kontroly zjistil, že kontrolovaná osoba **kopíruje OP klienta**, a to na základě AML zákona, protože jako povinná osoba musí provést identifikaci a kontrolu klienta. Kontrolovaná osoba rozlišuje při této kontrole dvě možné varianty:

1. uzavírání smlouvy výlučně prostřednictvím prostředků komunikace na dálku. Klient je kontrolované osobě povinen zaslat podle § 11 odst. 7 AML zákona kopii průkazu totožnosti a dalšího podpůrného dokladu, z něhož lze zjistit jeho identifikační údaje dle AML zákona. Právním základem pro pořízení kopie občanského průkazu je tedy **plnění právní povinnosti**.
2. uzavírání smlouvy, která není uzavírána výlučně prostřednictvím prostředků komunikace na dálku. Klient

kontrolované osobě předkládá svůj průkaz totožnosti (občanský průkaz), ze kterého kontrolovaná osoba zaznamená jeho identifikační údaje. Kopii občanského průkazu kontrolovaná osoba pořizuje v těchto případech **pouze s předchozím souhlasem klienta**, přičemž **souhlas je dobrovolný, uzavření smlouvy není podmíněno tímto souhlasem**.

Doba uchovávání osobních údajů kontrolovanou osobou je 10 let a vychází z maximální délky promlčecí doby podle zákona č. 89/2012 Sb., občanského zákoníku a AML zákona. Kontrolovaná osoba informace o ochraně osobních údajů, tedy i o jejich zpracování, poskytuje na svých webových stránkách, dále vyhodnotila závažnost a pravděpodobnost rizik spojených se zpracováním osobních údajů a v návaznosti na to přijala technická a organizační opatření, aby zajistila úroveň zabezpečení odpovídající danému riziku. ÚOOÚ kontrolou nezjistil porušení GDPR.

Bohužel se ÚOOÚ v tomto případě nevyjadřuje k "plošnosti" pořizování kopií OP povinnou osobou nebo k nastavení pořizování kopií OP s ohledem na rizika poskytované služby, tedy otázkami, kterými se zabýval ve svém výkladu k metodickému pokynu Finančně analytického úřadu (FAÚ) [zde](#). Rizika ÚOOÚ hodnotil v posuzovaném případě pouze v souvislosti s přijatými technickými a organizačními opatřeními. Nicméně i přesto ÚOOÚ poskytuje určitá vodítka pro subjekty ze sektoru finančních služeb a pojišťovnictví, pokud jde o kopírování OP při identifikaci a kontrole klienta dle AML zákona.

### Pokuta pro WhatsApp

Chatovací služba WhatsApp, jako součást společnosti Facebook Ireland Ltd, nedostala svým povinnostem dle GDPR a dostala od irského dozorového úřadu pokutu ve výši 225 mil. EUR (oproti původnímu návrhu sankce v rozmezí 30 - 50 mil. EUR, pro kterou irský úřad čelil kritice ostatních dozorových úřadů). Šetření proti společnosti WhatsApp bylo vedeno irským dozorovým úřadem již od roku 2018.

# Legal Update z oblasti

## Podzim 2021



## Weinhold Legal

Pokuta se týká porušení zásady transparentnosti podle čl. 5 odst. 1 písm a) GDPR ve vztahu k čl. 12, 13 a 14, když WhatsApp řádně a srozumitelně neinformoval uživatele, jak zpracovává jejich osobní údaje, včetně toho, s kým je dále sdílí – konkrétně zda a jak je sdílí s dalšími společnostmi vlastněnými Facebookem a jaké práva uživatelé mají.

Více bylo osvětleno i použití čl. 83 odst. 3 GDPR, který se týká výpočtu pokut v případě, že při stejných nebo souvisejících operacích zpracování došlo k porušení vícero ustanovení GDPR. Uvedené ustanovení stanoví, že celková výše správní pokuty nesmí překročit výši stanovenou pro nejzávažnější porušení. Neznamená to však, že by sankce měla být stanovena pouze pro nejzávažnější zjištěné porušení a nebrat v úvahu jiná porušení, i tato musí být explicitně sankcionována. Ačkoli tedy celková sankce nesmí překročit zákonné maximum nejvyšší sazby, jak je stanoveno v čl. 83 odst. 4 a 5 GDPR, při porušení několika ustanovení GDPR musí být tato porušení zohledněna při stanovení výše konečné sankce, která má být uložena. Uvedené rozhodnutí tak signalizuje větší posun směrem k nastolení jednotnosti při prosazování GDPR a stanovování sankcí za jeho porušení ve všech členských státech.

Informace uvedené v tomto bulletinu jsou prezentovány na základě našeho nejlepšího přesvědčení a poznatků získaných v době, kdy byl tento text dán do tisku. Nicméně konkrétní informace vztahující se k tématům uvedeným v tomto bulletinu by měly být konzultovány dříve, než na jejich základě bude učiněno jakékoliv rozhodnutí. Informace uvedené v tomto bulletinu současně nelze chápat jako vyčerpávající popis relevantní problematiky a veškerých možných konsekvencí, a nemělo by na ně být plně spoléháno v jakýchkoliv rozhodovacích procesech ani by neměly být považovány za náhražku specifické právní rady, které by byla relevantní pro konkrétní okolnosti. Weinhold Legal, v.o.s. advokátní kancelář ani kterýkoliv právník uvedený jako autor těchto informací neodpovídají za jakoukoliv újmu, která by mohla vzniknout ze spoléhání se na zde uveřejněné informace. Dále si dovoluujeme poznamenat, že na některé záležitosti v tomto bulletinu uváděné mohou existovat různé právní názory z důvodu nejednoznačnosti příslušných ustanovení, a v budoucnu může převážít jiný než námi uváděný výklad.

Za účelem získání dalších informací kontaktujte, prosím, partnera / manažera, s nímž jste obvykle ve spojení.



Martin Lukáš  
Partner  
[Martin.Lukas@weinholdlegal.com](mailto:Martin.Lukas@weinholdlegal.com)



Tereza Hošková  
Vedoucí advokát  
[Tereza.Hoskova@weinholdlegal.com](mailto:Tereza.Hoskova@weinholdlegal.com)



Daša Aradská  
Advokátka  
[Dasa.Aradska@weinholdlegal.com](mailto:Dasa.Aradska@weinholdlegal.com)