



SÚHLAS

Pracovný dokument 03/2017

Pracovná skupina združenia IAB Europe pre implementáciu všeobecného nariadenia o ochrane údajov



Verzia 1.0
28 November 2017

iab.europe

O združení IAB Europe

IAB Europe je popredným európskym združením v oblasti digitálneho podnikania. Jeho poslaním je presadzovať rozvoj európskeho reklamného ekosystému vytváraním regulačného prostredia, investovaním do výskumu a vzdelávania, prípravou a zavádzaním štandardov v digitálnej ekonomike.

O skupine pre implementáciu všeobecného nariadenia o ochrane údajov (GDPR)

Pracovná skupina združenia IAB Europe pre implementáciu všeobecného nariadenia o ochrane údajov (GDPR) spája popredných expertov z celého odvetvia digitálnej reklamy. Jej cieľom je prediskutovať nový právny predpis Európskej únie o ochrane údajov, zdieľať navzájom najnovšie postupy a poznatky a dohodnúť sa na spoločnom postoji digital odvetvia k najdôležitejším otázkam vyplývajúcich z nariadenia, ktoré sa týkajú sektora digitálnej reklamy. Pracovná skupina je fórum založené na členskej báze, ktoré prispieva dôležitou mierou ku spoločnému úsiliu o dodržiavanie GDPR nariadenia zo strany digitálneho odvetvia, čo je možné len vďaka spolupráci všetkých jej členov.

Pod'akovanie

Tento pracovný dokument o definícii súhlasu vzhľadom na novú legislatívu GDPR pripravili členovia pracovnej skupiny združenia IAB Europe pre implementáciu GDPR pod vedením spoločnosti **MediaMath**.

Kontakty

Matthias Matthiesen (matthiesen@iabeurope.eu)

Senior Manager – Ochrana súkromia a verejná politika, IAB Europe

Chris Hartsuiker (hartsuiker@iabeurope.eu)

Riadiaci pracovník pre verejnú politiku, IAB Europe

Obsah

Zhrnutie	4
Prehľad	5
Spracovanie osobných údajov so súhlasom	5
Súhlas pod GDPR	5
Kedy sa vyžaduje súhlas?	6
Zverejnenie všetkých potrebných informácií pri získavaní súhlasu	7
Súhlas ako podmienka prístupu k službe.....	8
Členitosť súhlasu	10
Rozsah súhlasu	10
Zaznamenanie súhlasu pre preukázanie súladu s GDPR	11
Právo na odvolanie súhlasu.....	12
Zodpovednosť prvých a tretích strán.....	12
Vyhlásenie alebo konanie, ktoré je možné považovať za súhlas.....	13
Získanie platného súhlasu v praxi.....	14
Bývalý súhlas: Platnosť súhlasu získaného pred nástupom platnosti GDPR	15
Súhlas detí vo veku menej ako 16 rokov.....	15

Zhrnutie

- Súhlas je jeden zo šiestich právnych základov, na základe ktorého možno spracovávať osobné údaje podľa legislatívy GDPR. Výber právneho základu, ktorý sa má použiť na zdôvodnenie spracovania osobných údajov, si vyžaduje kontextovo-špecifickú analýzu. Jedným z dôležitých kontextových faktorov sú iné zákony, napríklad súčasná Smernica o súkromí a elektronických komunikáciách, ktorá vyžaduje súhlas pre ukladanie informácií alebo prístup k informáciám uloženým na koncových zariadeniach užívateľa (napr. počítač, mobil-poznámka IAB Slovakia).
- Mnohé súčasné prístupy k získaniu súhlasu nebudú postačujúce na preukázanie toho, že užívateľia vykonali "kladnú akciu - úkon" na vyjadrenie svojho súhlasu. Na rozdiel od minulosti, spracovanie údajov založené na súhlase nesmie začať pred jednoznačným poskytnutím súhlasu.
- Pri získaní súhlasu je dôležité, aby sa dotknutej osobe zobrazili správne informácie vrátane podrobností, ako sú účely spracovania údajov, typy údajov, ktoré budú spracovávané, zodpovední prevádzkovatelia údajov a ďalšie. Pretože ide o množstvo informácií, odporúčame použiť vrstvený prístup, kde sú ako prvé poskytnuté kľúčové informácie s odkazom (prelinkovaním) na ďalšie podrobnejšie informácie.
- Prvé strany (napr. vydavateľia, webstránky-poznámka IAB Slovakia) sú v najlepšej pozícii v poskytovaní informácií svojim užívateľom a získavaní súhlasu v rámci digitálneho ekosystému. Preto sú často práve oni zodpovední za poskytnutie potrebných informácií a získanie súhlasu. Tretie strany (napr. reklamné systémy-poznámka IAB Slovakia) sú však takisto zodpovedné za získanie platného súhlasu v ich mene.
- Súkromné spoločnosti môžu podmieniť prístup k ich službám na základe súhlasu dotknutých osôb. GDPR stanovuje, že spoločnosti musia brať do úvahy náležitosti súhlasu a jednou z nich je, že súhlas musí byť poskytnutý dobrovoľne, ale nezakazuje tento spôsob získania súhlasu. Okrem toho Smernica o súkromí a elektronických komunikáciách podobne popisuje, že služby môžu byť podmienené súhlasom.
- Ak je to potrebné, súhlas musí byť rozčlenený z hľadiska účelov, na ktoré dotknutá osoba súhlasí so spracovaním jej osobných údajov. Prvé strany sa môžu rozhodnúť požiadať o súhlas na všetky účely spoločne alebo na individuálne účely. V prípade súhlasu na individuálne účely by spoločnosti mali zabezpečiť, že ak jeden účel je závislý na inom, súhlasy na tieto účely musia byť prepojené (malo by sa o ne žiadať súbežne - poznámka IAB Slovakia).
- Súhlas môže byť "špecifický" pre službu alebo "globálny", pričom tento sa týka situácie, keď je súhlas platný naprieč rôznymi webovými stránkami a službami pre toho istého prevádzkovateľa. Je na prvých stranách, aby určili rozsah súhlasu, ktorý požadujú. Súhlas môže byť získaný prvými stranami v mene svojich tretích strán - partnerov.
- Prevádzkovatelia by mali uchovávať záznamy o súhlase. IAB Europe odporúča prijatie automatizovaného mechanizmu, ktorý si vymieňa relevantné informácie prostredníctvom dodávateľského reťazca digitálnej reklamy.
- Súhlas musí byť tak ľahko odvolateľný ako aj poskytnutý, ale spracovanie, ktoré prebiehalo pred odvolaním, zostáva legitímne. Údaje zhromaždené pred odvolaním súhlasu nemožno po takomto odvolaní súhlasu spracovať, pokiaľ neexistuje alternatívny právny základ na spracovanie týchto údajov.
- Implementačná skupina GDPR - IAB Europe vyvíja technický štandard na uľahčenie výmeny informácií medzi prvou a treťou stranou, ktorý môže pomôcť pri zverejňovaní informácií, vytváraní záznamov o udelení súhlasu a preniesť tieto informácie naprieč dodávateľským reťazcom digitálnej reklamy.

Prehľad

Európska únia prijala 27. apríla 2016 všeobecné nariadenie o ochrane údajov („GDPR“).¹ GDPR sa stane priamo uplatniteľným právnym predpisom v Európskej únii (ďalej len „EÚ“) a v Európskom hospodárskom priestore (ďalej len „EHP“) 25. mája 2018 a nahradí tak vnútroštátne právne predpisy o ochrane osobných údajov, ktoré sú v súčasnosti v platnosti.

GDPR upravuje spracovanie osobných údajov, ktoré sú široko definované ako akékoľvek informácie týkajúce sa identifikovanej alebo identifikovateľnej fyzickej osoby, zahŕňajúce on-line identifikátory a identifikátory zariadení, ktoré môžu byť použité na identifikáciu fyzickej osoby.² Aby sme spracovanie osobných údajov mohli považovať za zákonné, musí byť toto spracovanie postavené aspoň na jednom zo šiestich právnych základov na spracovanie. Tento dokument pripravili členovia implementačnej skupiny IAB Europe GDPR na poskytovanie usmernení pre spoločnosti spracúvajúce osobné údaje na základe súhlasu dotknutej osoby a to ich rozhodnutím alebo na základe zákonov, ktoré im to nariaďujú.

Spracovanie osobných údajov so súhlasom

Súhlas pod GDPR

Súhlas podľa GDPR má "prísnejší" charakter ako súhlas podľa existujúcej európskej smernice o ochrane osobných údajov. Na rozdiel od tejto smernice je GDPR vo svojom opise požiadaviek týkajúcich sa súhlasu veľmi jasný a ukončuje niektoré interpretácie a implementácie súhlasu na základe starého zákona. Najviac sa to vzťahuje na pojem "implicitný súhlas", ktorý je považovaný za súhlas aj bez žiadneho "pozitívneho" kroku – prejavu poskytnutia súhlasu užívateľom. Podľa GDPR sa vyžaduje pri poskytnutí súhlasu - kladný akt (v online napr. OPT-IN-poznámka IAB Slovakia).

Definícia súhlasu podľa článku 4(11) GDPR:

“súhlas dotknutej osoby“ je akýkoľvek slobodne daný, konkrétny, informovaný a jednoznačný prejav vôle dotknutej osoby, ktorým formou vyhlásenia alebo jednoznačného potvrdzujúceho úkonu vyjadruje súhlas so spracúvaním osobných údajov, ktoré sa jej týkajú;

”³

¹ Regulácia (EU) 2016/679 Európskeho parlamentu a Rady z 27. apríla 2016 na ochranu fyzických osôb s ohľadom na spracovanie osobných údajov a voľného prenosu týchto údajov a nahrádzajúca Smernicu 95/46/EC. General Data Protection Regulation - GDPR je k dispozícii na: <http://eur-lex.europa.eu/eli/reg/2016/679/oj/>

² Pozri IAB Europe a IAB Slovakia preklad k definícii osobných údajov, dostupné na: https://www.iabslovakia.sk/wp-content/uploads/2017/08/Definicia_osobnych_udajov_GDPR.pdf

³ Článok 4(11) GDPR

Okrem (bežného) súhlasu, ako je definované vyššie, GDPR zavádza aj druhý typ súhlasu: explicitný súhlas. Explicitný súhlas nie je definovaný v GDPR, ale vo všeobecnosti sa interpretuje ako vyšší štandard s niektorými prísnejšími požiadavkami, ako je požiadavka na jednoznačný pozitívny akt alebo vyhlásenie, ktoré dotknutá osoba musí vykonať na vyjadrenie svojho súhlasu. V situáciách, kde sa súhlas uplatňuje, GDPR zvyčajne vyžaduje bežný súhlas, pričom využitie výslovného "explicitného" súhlasu je obmedzené.

Kedy sa vyžaduje súhlas?

Organizácie, ktoré chcú spracovávať osobné údaje, musia zdôvodniť svoje spracovanie podľa právnych predpisov EÚ. GDPR ponúka šesť právnych základov na dosiahnutie tohto cieľa, z ktorých aspoň jeden sa musí uplatniť.⁴ Súhlas dotknutej osoby so spracovaním osobných údajov, ktoré sa jej týkajú, je takýmto právnym základom. Všetky právne základy sú si rovné a žiadny právny základ nemá vyšší status. Výber najvhodnejšieho právneho základu pre spracovanie osobných údajov by mal podliehať kontextuálnemu posúdeniu s prihliadnutím na všetky príslušné pravidlá, ktoré sa nachádzajú v GDPR a iných zákonoch.

GDPR rozoznáva určité osobitné kategórie osobných údajov, ktoré nie je možné spracovať, ak nie sú splnené prísnejšie požiadavky obsiahnuté v článku 9 ods. 2, ako napríklad výslovný súhlas dotknutej osoby (explicitný súhlas). Navyše niektoré typy spracovania osobných údajov podliehajú prísnejším požiadavkám, ako sú napríklad prenosi osobných údajov mimo územia EÚ, o ktorých sa nepredpokladá, že sú primerane ochránené⁵, alebo rozhodnutia založené výlučne na automatizovanom spracovaní, ktoré majú právne alebo podobne významné účinky. Spoločnosti, ktoré chcú spracovávať osobitné kategórie osobných údajov alebo sa podieľajú na špecifických regulovaných činnostiach spracovania, by sa mali uistiť, že spĺňajú prísnejšie požiadavky na spracovanie. Okrem vyššie uvedeného aj iné zákony (legislatíva) môžu mať vplyv na rozhodnutie, aký právny základ pre spracovanie je najvhodnejší alebo požadovaný. Najmä tzv. "Cookie ustanovenie" v Smernici 2002/58/ES o súkromí a elektronických komunikáciách uvádza:

"[...] že uchovávanie informácií alebo získanie prístupu k už uloženým informáciám v koncových zariadeniach účastníka alebo užívateľa je povolené len pod podmienkou, že príslušný účastník alebo užívateľ dal svoj súhlas, ktorý bol jasne poskytnutý a boli poskytnuté komplexné informácie v súlade s [GDPR]⁶, okrem iného, o účeloch spracovania."

⁴Pozri Článok 6 GDPR: GDPR umožňuje spracovanie ak (a) dotknutá osoba súhlasila so spracovaním; (b) spracovanie je nevyhnutné na plnenie zmluvy alebo na uzatvorenie zmluvy; (c) spracovanie je nevyhnutné na splnenie zákonnej povinnosti; (d) spracovanie je nevyhnutné na životne dôležitých záujmov dotknutej osoby alebo inej fyzickej osoby; (e) spracovanie je nevyhnutné na splnenie úloh vo verejnom záujme; (f) spracovanie je nevyhnutné na účely legitímnych zájmov prevádzkovateľa alebo tretej strany, okrem prípadov, keď takéto záujmy prevyšujú záujmy a základné práva dotknutej osoby.

⁵ Poznamenávame, že existujú aj iné metódy prenosu dáta mimo EÚ. Pozri napríklad "Prenos dát mimo EÚ" uvedené Európskou komisiou, dostupné na: http://ec.europa.eu/justice/data-protection/international-transfers/index_en.htm

⁶Smernica 2002/58/ES o súkromí a elektronických komunikáciách sa opiera o definíciu súhlasu, ktorá sa nachádza v Smernici Európskeho parlamentu a Rady 95/46/EHS z 24. októbra 1995 o ochrane fyzických osôb pri spracovaní osobných údajov a voľnom pohybe týchto údajov. Článok 94 ods. 2. GDPR stanovuje, že všetky odkazy na zrušenú Smernicu 95/46/EHS "sa považujú za odkazy na [GDPR]". Výsledkom teda je, že súhlas podľa Smernice o súkromí a elektronických komunikáciách by mal byť v súlade s nariadením GDPR.

Článok 95 GDPR o vzťahu GDPR k súčasnej smernici ePrivacy (2002/58/ES) stanovuje, že špecifické predpisy tejto smernice prevažujú nad predpismi GDPR. Preto by spoločnosti, ktoré uchovávajú informácie (napr. v cookies) alebo pristupujú k informáciám (napr. k identifikátorom zariadení, ako napríklad AAID, IDFA alebo štatistickým identifikátorom vytvoreným technikou odtlačkov prstov), mali pri výbere vhodného právneho základu na spracovanie osobných dát zvážiť príslušné vnútroštátne právne predpisy, ktorými sa vykonáva súčasná Smernica 2002/58/ES o súkromí a elektronických komunikáciách.⁷ Spoločnosti by sa mali priebežne informovať o prebiehajúcich diskusiách o novej ePrivacy regulácii, ktorá by mala niekedy po máji 2018 nahradiť a zmeniť pravidlá existujúcej legislatívy, ktorá upravuje online súkromie užívateľov. Zatiaľ čo právne záväzky vyplývajúce zo Smernice 2002/58/ES o súkromí a elektronických komunikáciách sú platné po tom, čo ich jednotlivé členské štáty implementovali do svojej štátnej legislatívy, regulácie ako GDPR a budúca nová ePrivacy regulácia sú priamo uplatniteľné v celej EU bez potreby ich transpozície do vnútroštátneho práva členskými štátmi.

Zverejnenie všetkých potrebných informácií pri získavaní súhlasu

GDPR stanovuje, že dotknutá osoba musí byť informovaná aspoň o totožnosti prevádzkovateľa a o účeloch, na ktoré majú byť osobné údaje spracované.⁸ Okrem toho musí byť súhlas zrozumiteľný, pričom musí byť jasne a presne uvedený rozsah a dôsledky jeho spracovania. Podľa pracovnej skupiny zriadenej podľa článku 29 "v praxi to znamená, že súhlas dotknutej osoby (musí byť) založený na zhodnotení a pochopení skutočností a dôsledkov, ktoré sú so súhlasom spojené. Dotknutému jednotlivcovi sa musia jasným a zrozumiteľným spôsobom poskytnúť presné a úplné informácie o všetkých relevantných otázkach."⁹

Preto, aby bol súhlas považovaný za platný, žiadosť o súhlas a informácie s ním spojené musia byť (1) poskytnuté zreteľne a oddelene od iných informácií, ako sú obchodné podmienky,¹⁰ (2) prezentované v jednoduchom jazyku, ktorý je ľahko zrozumiteľný,¹¹ (3) opisovať povahu spracúvaných osobných údajov (napr. náhodné identifikátory, údaje z prehliadačov),¹² (4) opisovať účel alebo dôvod spracovania,¹³ (5) vysvetliť dôsledky (ak nejaké existujú) spracovania,¹⁴ (6) meno prevádzkovateľa alebo zoznam mien rôznych prevádzkovateľov, ktorým sa súhlas poskytuje na spracovanie osobných údajov,¹⁵

7 Prehľad národných pravidiel "cookie" nájdete v implementačnom centre pre Smernicu o súkromí a elektronických komunikáciách od IAB Europe, ktorý je k dispozícii na adrese: <http://www.iabeurope.eu/eucookie laws>.

8 Recitál 42 GDPR.

9 Ibid.

10 Článok 7(2) GDPR; Recitál 42 GDPR.

11 Článok 7(2) GDPR; Recitál 42 GDPR.

12 Článok 29 Názor Pracovnej skupiny 187 na definíciu súhlasu, strana 19, dostupné na: http://ec.europa.eu/justice/policies/privacy/docs/wpdocs/2011/wp187_en.pdf.

13 Recitál 42 GDPR.

14 Článok 29 Názor Pracovnej skupiny 187 na definíciu súhlasu, strana 19, dostupné na: http://ec.europa.eu/justice/policies/privacy/docs/wpdocs/2011/wp187_en.pdf.

(7) informovať používateľov o svojom práve odstúpiť od súhlasu, ako aj o tom, ako to urobiť,¹⁶ a (8) vzdelávať používateľov o dôsledkoch nesúhlasu na spracovanie, napr. zníženie používateľského zážitku alebo zabránenie používania stránky alebo služby.¹⁷

V GDPR sa nevyžaduje, aby v žiadosti o súhlas boli uvedené názvy sprostredkovateľov, ktorí spracúvajú údaje v mene prevádzkovateľa. Sprostredkovateľ tak môže urobiť na základe súhlasu udeleného prevádzkovateľom.

Z dôvodu rozsiahleho množstva informácií požadovaných GDPR, ktoré by znemožňovali alebo by bolo nepraktické uvádzať všetky detaily súhlasu súčasne, IAB Europe odporúča použiť "vrstvený prístup" na zverejnenie všetkých relevantných informácií. Podľa ICO, orgán Spojeného kráľovstva pre ochranu údajov, vrstvené prístupy fungujú "veľmi dobre" v on-line kontexte, ako napríklad v prípade digitálnej reklamy.

"Vrstvený prístup môže byť užitočný, pretože vám umožňuje okamžite poskytnúť kľúčové informácie o ochrane osobných údajov a získať podrobnejšie informácie inde (formou prelinku) pre tých, ktorí si ich chcú kompletne prečítať. Tento postup sa používa tam, kde nie je dostatok miesta na poskytnutie podrobnejších informácií, alebo ak potrebujete vysvetliť užívateľom obzvlášť komplikovaný informačný systém.

Zvyčajne pozostáva z krátkeho oznámenia obsahujúceho kľúčové informácie, ako napríklad totožnosť organizácie a spôsob, akým použije osobné údaje. Môže obsahovať odkazy (linky), ktoré rozširujú každú sekciu na jej plnú verziu alebo jediný odkaz na komunikáciu celého znenia súhlasu s podrobnými informáciami. Tu sa tiež možno odkazovať na ďalšie stránky (materiály), ktoré vysvetľujú špecifické problémy, ako sú okolnosti, za ktorých môžu byť informácie sprístupnené polícii."¹⁸

Tento dokument poskytuje praktické návrhy nižšie, v časti nazvanej "Získanie platného súhlasu v praxi".

Súhlas ako podmienka prístupu k službe

Pri rozhodovaní o tom, či je súhlas poskytnutý slobodne, GDPR prikazuje "najvyššiu mieru"¹⁹ či, okrem iného, na plnenie služby je nevyhnutne potrebný súhlas so spracovaním osobných údajov na poskytnutie služby. Recitál 43 opisuje túto požiadavku ako:

¹⁵ Recitál 42 GDPR.

¹⁶ Článok 7(3) GDPR.

¹⁷ Článok 29 Názor pracovnej skupiny 187 na definíciu súhlasu, str. 19, dostupné na : http://ec.europa.eu/justice/policies/privacy/docs/wpdocs/2011/wp187_en.pdf.

¹⁸ Pozrite si komisársky kódex správania, ktorý špecifikuje kde by sa informácie o súkromí mali poskytovať jednotlivcom, ktoré sú k dispozícii na internetovej stránke:

<https://ico.org.uk/for-organisations/guide-to-data-protection/privacy-notice-transparency-and-control/where-should-you-deliver-privacy-information-to-individuals/>

(prístupné 20/11/2017, 12:10 CET)

¹⁹ Článok 7(4) GDPR.

"Predpokladá sa, že súhlas nie je slobodne poskytnutý, ak [...] sa plnenie zmluvy vrátane poskytnutia služby podmieňuje takýmto súhlasom, aj keď na takéto plnenie nie je takýto súhlas nevyhnutný."

Dôležité je, že **GDPR neustanovuje zákaz** podmieniť prístup k službe podmienkou súhlasu, hoci vyžaduje kontextovo špecifické hodnotenie.

Smernica o súde a elektronických komunikáciách objasňuje, že prístup k "obsahu webových stránok môže byť stále podmienený informovanou akceptáciou cookies (poznámka IAB Slovakia - zo strany užívateľa)"²⁰ a využívaním podobných technológií sledovania. Výsledkom je, že digitálne služby, ako napríklad webové stránky alebo aplikácie, vo všeobecnosti vyžadujú od používateľov, aby povolili zhromažďovanie svojich osobných údajov prostredníctvom súborov cookie alebo podobných technológií pred tým, ako im umožnia používať službu.

Zatiaľ čo Pracovná skupina zriadená podľa článku 29 (GDPR) odporúča, aby spoločnosti nepodmieňovali prístup k službám poskytnutím súhlasu užívateľa s využitím osobných údajov, uznáva, že prístup k súkromným službám môže byť podmienený akceptáciou trackovaním cookies a že v niektorých členských štátoch zákon výslovne ustanovuje túto možnosť, ako napríklad vo Švédsku.²¹ Tieto pravidlá však môžu byť menej prípustné pre verejné služby.²² Dánsky úrad pre podnikanie sa domnieva, že "nie je nezákonné mať riešenia, ktoré odmietajú používateľov, ktorí neakceptujú trackovanie cookies"²³ a že "odmietnutie trackovania cookies môže znamenať, že jedinou možnosťou užívateľa je opustiť stránku."²⁴ Podľa regulačného úradu sa na verejne financované služby môžu vzťahovať iné pravidlá. Holandský orgán pre spotrebiteľov a trhy, ktorý presadzuje Smernicu o súde a elektronických komunikáciách takisto uvádza, že webové stránky nie sú povinné poskytovať prístup tým používateľom na svoje webové stránky, ktorí neakceptujú súbory cookie, a preto sú prevádzkovatelia oprávnení sprístupniť stránky a služby pod podmienkou súhlasu s cookies. Tento regulačný orgán sa ďalej domnieva, že majitelia webových stránok môžu mať iné záujmy, ktoré by im umožnili rozhodnúť sa, že prístup bude podmienený súhlasom. Vráťane toho, že používateľ "platí" za prístup k službe prostredníctvom súhlasu so zobrazovaním cielenej reklamy.²⁵

IAB Europe prečítajúc GDPR ako aj Smernicu o súde a elektronických komunikáciách, zastáva v tejto otázke názor, že je povolené súkromným spoločnostiam odmietnuť prístup tým používateľom, ktorí nesúhlasia so spracovaním osobných údajov. Vydavatelia (webové stránky) majú slobodnú voľbu, akú metódu obdržania súhlasu zvolia v závislosti od ich príslušných obchodných modelov, vrátane toho, či prístup k ich službám by mal byť podmienený na takomto súhlase a/alebo sa majú používateľské skúsenosti meniť v závislosti od ich výberu.

²⁰ Recitál 25 Smernica o súde a elektronických komunikáciách vid':<http://eur-lex.europa.eu/legal-content/SK/TXT/HTML/?uri=CELEX:32002L0058&from=EN>

²¹ Článok 29 Dokument pracovnej skupiny 02/2013 poskytuje návod na obdržanie súhlasu pre využitie cookies, str.5, k dispozícii na: http://ec.europa.eu/justice/data-protection/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2013/wp208_en.pdf.

²² Ibid., str. 6.

²³ Erhvervsstyrelsen, Pokyny pre výkonný príkaz týkajúci sa informácií a vyžadovaného súhlasu v prípade ukladania a prístupu k informáciám na koncových používateľských zariadeniach ("objednávka cookie"), str. 20, dostupné na <https://erhvervsstyrelsen.dk/sites/default/files/media/engelsk-vejledning-cookiebekendtgorelse.pdf>.

²⁴ Ibid.

²⁵ Autoriteit Consument en Markt (ACM), Často kladené otázky o holandskom cookie zákone, október 2016, str.12, k dispozícii na:https://www.acm.nl/sites/default/files/old_publication/publicaties/11917_veelgestelde-vragen-cookiebepaling-oktober-2016-engels-new.pdf.

Členitosť súhlasu

Na to, aby bola splnená podmienka informovaného súhlasu, musia byť plne zverejnené účely, na ktoré sa spracúvajú údaje.²⁶ Okrem toho, aby bol súhlas považovaný za slobodne poskytnutý dotknutou osobou, v jeho znení by mala byť možnosť súhlasiť oddelene s rôznymi operáciami spracovania osobných údajov, ak je takéto podrobné rozčlenenie "vhodné" v konkrétnom prípade.²⁷ To znamená, že ak je to vhodné, prevádzkovateľ by mohol vyžiadať a získať súhlas na niekoľko účelov v celku bez toho, aby ponúkal dotknutej osobe možnosť súhlasiť len s podskupinou týchto účelov. V iných prípadoch môže byť vhodné, aby prevádzkovateľ umožnil používateľovi súhlasiť s odlišnými účelmi oddelene, čo užívateľom umožňuje robiť podrobnejšie rozhodnutia. V konečnom dôsledku je na vydavateľoch, aby určili vhodnosť podrobného členenia v rámci súhlasu na základe svojich odborných znalostí o tom, ako fungujú ich služby a kontrola, na aké účely sú vhodné podmienky pre prístup k službe alebo na aké účely sa vyžaduje daná skúsenosť používateľa. Ak je jeden účel závislý od iného účelu, nemalo by byť možné súhlasiť s jedným účelom bez súhlasu s druhým účelom. Napríklad reklama založená na záujmoch môže vychádzať z analytiky na meranie efektivity reklamy. Preto používateľ, ktorý súhlasí s inzerciou založenou na záujmoch, musí tiež súhlasiť s analytikou, keďže prvý účel závisí od druhého.

Rozsah súhlasu

Súhlas môže získať prvá strana vo svojom mene pre seba ako aj jej partnerov (a partnerov partnerov) na základe "špecifických služieb" alebo "globálnych". "Špecifický súhlas pre danú službu" popisuje status súhlasu poskytnutého prevádzkovateľovi, ktorého rozsah je limitovaný pre jednu stránku alebo službu, naopak "globálny súhlas" popisuje status súhlasu poskytnutého prevádzkovateľovi bez obmedzení kde môže byť tento súhlas využitý.

Pracovná skupina zriadená podľa článku 29 schválila zásadu globálneho súhlasu na základe toho, že poskytne lepšiu užívateľskú skúsenosť. Konkrétne, podľa nej, pre priemerného používateľa počet žiadostí o súhlas v priebehu času bude klesať ako sa bude užívateľ pohybovať a vyjadrovať svoj súhlas na internete pretože:

"[...] ak tretia strana - reklamná sieť na stránke (napr. vydavateľa) dostane súhlas s využitím cookie na účely online behaviorálnej reklamy (OBA – online behavioral advertising), tento súhlas bude platný aj na iných stránkach tej istej webovej stránky (vydavateľa), ale aj na iných webových stránkach, ktoré sú zapojené do rovnakej reklamnej siete pre online behaviorálnu reklamu."²⁸

Spoločnosti by sa mali ubezpečiť, že vedia, aký typ súhlasu, t.j. globálny alebo špecifický pre služby získali prostredníctvom inej entity (t. j. prvej strany – napr. vydavateľ), pretože

²⁶ Recitál 42 GDPR.

²⁷ Recitál 43 GDPR

²⁸ Článok 29 Názor pracovnej skupiny 16/2011 on EASA/IAB Best Practice Recommendation on Online Behavioral Advertising WP 188, str. 10-11, dostupné na:

http://ec.europa.eu/justice/data-protection/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2011/wp188_en.pdf

práve typ súhlasu určuje rozsah povoleného zberu a spracovania údajov. Na tento účel by tretie strany (napr. reklamné systémy), ktoré sa spoliehajú na súhlas, ktorý získali pre nich prvé strany (vydavatelia), mali zvážiť zmluvné doložky a / alebo iné mechanizmy, vrátane technických mechanizmov, ktoré pokrývajú rozsah (napr. "globálny"), ako aj účely (napr. "reklama založená na záujmoch"), na ktoré súhlas požadujú.

GDPR časovo nelimituje platnosť súhlasu. Z tohto dôvodu súhlas je platný dovtedy, kým je spracovanie osobných údajov nevyhnutné na splnenie jeho účelu alebo kým dotknutá osoba neodvolá svoj súhlas. V každom prípade rozhodnutie o tom, ako dlho by mal byť súhlas platný, by malo byť podložené kontextovo - špecifickým hodnotením, ktoré zohľadňuje všetky relevantné faktory, ako napríklad povahu a trvanie spracovania. Pracovná skupina zriadená podľa článku 29 na základe osvedčenej praxe odporúča, aby bol súhlas v primeraných intervaloch revidovaný a obnovovaný. Môžu existovať aj iné zákony, predpisy alebo pravidlá, ktoré sú relevantné pri určovaní toho, ako často musí byť súhlas obnovovaný. Napríklad francúzsky orgán na ochranu údajov sa domnieva, že trekovacie cookies môžu byť uložené iba 13 mesiacov pred uplynutím expirácie, čo by vyžadovalo, aby prevádzkovatelia získali súhlas od užívateľa na ukladanie alebo prístup k súborom cookies na ich zariadeniach najmenej raz za 13 mesiacov.²⁹ Preto by spoločnosti mali zvážiť zohľadnenie všetkých relevantných faktorov pri určovaní frekvencie obnovovania súhlasu, resp. či je ho potrebné obnovovať. V prípade, že prevádzkovateľ nemôže overiť či už užívateľ súhlas udelil, potrebuje dotknutú osobu o súhlas požiadať, aby sa zabezpečilo, že žiadne spracovanie neprebehne bez platného súhlasu.

Zaznamenanie súhlasu pre preukázanie súladu s GDPR

GDPR vyžaduje, aby prevádzkovatelia boli "schopní preukázať, že dotknutá osoba súhlasila so spracovaním svojich osobných údajov."³⁰ To znamená, že všetci prevádzkovatelia (prvé strany ako aj tretie strany) musia viesť záznamy o tom, s čím jednotlivец súhlasil vrátane použitého jazyka v mechanizme súhlasu, a tiež kedy a ako súhlasil.

V situáciách, keď prevádzkovateľ spracúva údaje na základe súhlasu získaného iným subjektom, prevádzkovateľ by mal získať a viesť záznamy, ktoré preukazujú, že bol daný súhlas, aby boli v súlade s vyššie uvedenou povinnosťou (preukázanie). Z tohto dôvodu je nevyhnutné, aby bol súhlas užívateľa rozdistribuovaný prvou stranou všetkým relevantným tretím stranám, aby každá strana mala daný súhlas uložený a zdokumentovaný celý proces ohľadne súhlasu.

IAB Europe odporúča prijatie automatického mechanizmu, ktorý komunikuje relevantné informácie prostredníctvom dodávateľského reťazca digitálnej reklamy.

Takéto záznamy by mali obsahovať aspoň:

- dátum a čas, kedy používateľ udelil súhlas,
- adresu URL, na ktorej používateľ udelil súhlas,
- akcia, ktorú používateľ použil na vyjadrenie súhlasu,

²⁹ CNIL, Cookies & traceurs: que dit la loi? (Cookie & trekovanie: čo hovorí právo?), dostupné vo francúzskom jazyku na: www.cnil.fr/fr/cookies-traceurs-que-dit-la-loi/. (sprístupnené 15/09/2017, 10:50 CEST)

³⁰ Článok 7(1)GDPR

- účely, na ktoré užívateľ udelil súhlas,
- prevádzkovateľa alebo prevádzkovateľov, pre ktorých používateľ udelil súhlas,
- informácie, ktoré používateľovi predložili pred udelením súhlasu,
- identifikátor, ktorý umožňuje kontrolórovi spojiť individuálny súhlas s príslušným používateľom.

Právo odvolania súhlasu

Dotknuté osoby majú tiež právo kedykoľvek odvolať svoj súhlas, čo musí byť rovnako jednoduché, ako to bolo v prípade poskytnutia súhlasu.³¹ Keď dotknutá osoba odvolá svoj súhlas, zákonnosť spracovania, ktoré bolo uskutočnené pred odvolaním súhlasu tým nie je dotknutá. (t.j. spracovateľské operácie pred odvolaním súhlasu sú platné - poznámka IAB Slovakia)³² Každé budúce zákonné spracovanie už nazbieraných údajov alebo údajov nazbieraných v budúcnosti, bude vyžadovať alternatívny právny základ na spracovanie.

Okrem toho, ak používateľ odvolá svoj súhlas na určitú činnosť spracovania údajov a neexistuje žiadny iný právny základ na pokračovanie spracovania, užívateľ má právo požadovať vymazanie (alebo anonymizáciu) osobných údajov, ktoré sa ho týkajú.³³

Keď prevádzkovateľ obdrží takúto žiadosť o vymazanie údajov, musí vyhovieť žiadosti "bez zbytočného odkladu", okrem prípadov keď sú údaje potrebné: (1) na výkon práva na slobodu prejavu; (2) dodržiavanie zákonnej povinnosti; (3) z dôvodov verejného záujmu na verejnom zdraví; (4) pre verejný záujem, vedecký alebo historický výskum a štatistické účely; alebo (5) na vytvorenie, uplatnenie alebo obhajobu právnych nárokov.³⁴

Nakoniec, prevádzkovatelia, ktorí sprístupnili údaje iným prevádzkovateľom, musia urobiť "primerané kroky" na to, aby odovzdali ostatným prevádzkovateľom žiadosť o vymazanie.³⁵

Zodpovednosť prvých a tretích strán³⁶

Prvé strany (napr. vydavateľa-poznámka IAB Slovakia) majú najlepšiu pozíciu (a často sú to aj jediné subjekty v dodávateľskom reťazci digitálnej reklamy), ktoré môžu poskytovať informácie užívateľom a získať ich súhlas. Z toho vyplýva, že prvé strany musia sprístupniť potrebné informácie o spracovaní údajov, ktoré nastanú v dôsledku prístupu užívateľa k ich stránke, aplikácii alebo inej službe, a požiadajú o súhlas na spracovanie údajov, za ktoré sú zodpovedné, ako aj o súhlas na spracovanie údajov pre tretie strany.

³¹ Článok 7(3) GDPR.

³² Článok 7(3) GDPR.

³³ Článok 17(1)(b) GDPR.

³⁴ Článok 17(3) GDPR.

³⁵ Článok 19 GDPR.

³⁶ Na základe článku 29 Pracovnej skupiny tretia strana je "je prevádzkovateľ, ktorý je odlišný od toho, ktorý prevádzkuje [službu] prístupovanú používateľom." Naopak, prvá strana je prevádzkovateľ, ktorý prevádzkuje službu, na ktorú užívateľ pristupuje. Táto klasifikácia sa môže líšiť z pohľadu čisto technických klasifikácií prvých a tretích strán. Pozri Článok 29 Názor Pracovnej skupiny na oslobodenie od súhlasu s cookies, str. 4-5, dostupné na: http://ec.europa.eu/justice/data-protection/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2012/wp194_en.pdf

Avšak aj vtedy, keď tretie strany nie sú schopné poskytnúť informácie a získať súhlas sami, mali by byť zodpovedné, ak zverejnené informácie a získané súhlasy ich partnermi – prvými stranami nie sú právne platné a vedú k nedodržaniu zákona treťou stranou.³⁷ Je preto mimoriadne dôležité, aby digitálny reklamný ekosystém úzko spolupracoval na splnení povinností jednotlivých spoločností pri poskytovaní a zverejnení primeraných informácií a získaní platného súhlasu podľa GDPR.

Vyhlásenie alebo konanie, ktoré je možné považovať za súhlas

Pracovná skupina zriadená podľa článku 29 uviedla, že “v zásade neexistujú obmedzenia, pokiaľ ide o formu, ktorú súhlas môže mať [inú ako túto]. Mal by však byť vyjadrený.³⁸ Recitál 32 GDPR poskytuje príklady toho, čo je a nie je myslené ako “jednoznačná potvrdzovacia činnosť”:

“Mohlo by to zahŕňať označenie políčka pri návšteve internetového webového sídla, zvolenie technických nastavení služieb informačnej spoločnosti alebo akékoľvek iné vyhlásenie či úkon, ktorý v tomto kontexte jasne znamená, že dotknutá osoba súhlasí s navrhovaným spracúvaním jej osobných údajov. Mlčanie, vopred označené políčka alebo nečinnosť by sa preto nemali pokladať za súhlas.”³⁹

V dôsledku implementácie Smernice o súkromí a elektronických komunikáciách, sa získanie súhlasu na zhromažďovanie osobných údajov prostredníctvom súborov cookie na účely online inzercie a analytiky, v mnohých členských štátoch EÚ riešilo prostredníctvom “súhlasných bannerov”, umiestnených na hornej alebo dolnej strane stránky obsahujúcich zverejnenia so žiadosťou o súhlas.

Zatiaľ čo tento typ “súhlasných bannerov” môže byť aj naďalej užitočným nástrojom na zverejňovanie informácií a získavanie platného súhlasu v rámci GDPR, mnohé súčasné implementácie takzvaného implicitného súhlasu si budú vyžadovať zmeny v praxi, pretože už nebude možné vyvodiť súhlas len zo skutočnosti, že používateľ nevyužil možnosť odmietnuť súhlas.

Je to preto, že na rozdiel od Smernice o súkromí a elektronických komunikáciách je v prípade GDPR jasné, že spracovanie akýchkoľvek osobných údajov **sa nesmie začať pred “akciou” ktorú možno posudzovať ako súhlas.**

Nakoľko spracovanie so súhlasom používateľa, ako napríklad zhromažďovanie údajov prostredníctvom súborov cookie, nesmie začať skôr ako bol jasne pozitívne preukázaný súhlas, prvé strany by mohli chcieť riešiť túto situáciu prostredníctvom zobrazenia interstitial stránky (loading pred samotným zobrazením stránky-poznámka IAB Slovakia) s požiadaním o súhlas namiesto tzv. “súhlasnej steny.”

³⁷ The French data protection authority došiel k záveru, že samotní vydavatelia nemôžu niesť zodpovednosť za súbory cookie tretej strany, pretože pochádzajú z inej spoločnosti, ktorá je zodpovedná za spracovanie a v dôsledku toho je povinná dodržiavať zákony na ochranu údajov, pozri CNIL, Cookies: la CNIL étend ses contrôles au-delà des éditeurs de sites (CNIL rozširuje jej kontrolu nad úroveň prevádzkovateľov stránok) dostupné na:

<https://www.cnil.fr/fr/cookies-la-cnil-etend-ses-contrôles-au-dela-des-editeurs-de-sites/> (sprístupnené 15/09/2017, 10:50 CEST).

³⁸ Článok 29 Názor Pracovnej skupiny 187 na definíciu súhlasu, str. 11, dostupné na: http://ec.europa.eu/justice/policies/privacy/docs/wpdocs/2011/wp187_en.pdf.

³⁹ Recitál 32 GDPR.

To by zaručilo, že používatelia si prečítajú a súhlasia so spracovateľskými aktivitami požadovanými službou pred jej použitím. Pokiaľ by mohol byť naďalej vyjadrený súhlas prostredníctvom akcie nasledovného využívania stránky po tom, čo by boli zobrazené potrebné informácie, napr. prostredníctvom "súhlasného banneru", je dôležité, že žiadne údaje nebudú zbierané a spracúvané predtým, ako sa udeje "pozitívna akcia" jednoznačného potvrdenia vyjadrenia súhlasu:

"Proces, ktorým môžu používatelia vyjadriť svoj súhlas s cookies bude platný ak bude udelený prostredníctvom pozitívnej akcie alebo iného aktívneho správania a za predpokladu, že užívatelia budú plne informovaní o tom, čo toto udelenie súhlasu predstavuje. Používatelia preto môžu vyjadriť svoj súhlas buď kliknutím na tlačidlo alebo odkaz, alebo začiarknutím políčka v priestore alebo v jeho blízkosti, kde sú podané informácie (ak je táto akcia vykonávaná v spojení s poskytnutými informáciami o používaní cookies) alebo akýmkoľvek iným aktívnym správaním, z ktorého môže prevádzkovateľ stránok jednoznačne usúdiť, že ide o špecifický a informovaný súhlas."⁴⁰

Okrem toho pracovná skupina zriadená podľa článku 29 sa domnieva, že "akcia užívateľa musí byť taká, že v spojení s poskytnutými informáciami o používaní cookies môže byť jasne interpretovaná ako vyjadrenie užívateľovho želania."⁴² Francúzsky orgán na ochranu údajov navyše uvádza, že súhlas "sa dá vyjadriť skrolovaním navštívenej webovej stránky."⁴³

Získanie platného súhlasu v praxi

Implementačná skupina IAB Europe pre GDPR vyvíja technický štandard na uľahčenie výmeny informácií medzi prvými a tretími stranami, ktorý (1) umožňuje prvým stranám dynamicky zverejňovať tretie strany a účely, na ktoré dáta zhromažďujú a spracúvajú; (2) umožňuje prvým stranám získať od používateľov "globálne" alebo "pre služby špecifické" súhlasy od užívateľov, ktorí budú tiež môcť aktualizovať súhlas a kedykoľvek odvolať súhlas; (3) umožňuje tretím stranám získať informácie o súhlase užívateľa od prvých strán; (4) umožňuje vytvorenie záznamov o súhlase a podrobnosti ohľadne získania súhlasu.⁴⁴

⁴⁰ Článok 29 Pracovná skupina Pracovný dokument 02/2013 poskytuje návod na získanie súhlasu s využitím cookies, str. 4, dostupné na: http://ec.europa.eu/justice/data-protection/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2013_wp208_en.pdf.

⁴¹ Ibid.

⁴² Ibid.

⁴³ CNIL, Cookies: CNIL rozširuje jej kontrolu nad úroveň prevádzkovateľov stránok) dostupné na: <https://www.cnil.fr/fr/cookies-la-cnil-etend-ses-contrôles-au-dela-des-editeurs-de-sites/> (prístupné 15/09/2017, 10:50 CEST).

⁴⁴ Pre viac informácií navštívte www.advertisingconsent.eu

Bývalý súhlas: Platnosť súhlasu získaného pred nástupom platnosti GDPR

Starší súhlas, t.j. súhlas získaný pred dátumom uplatňovania GDPR, zostáva v platnosti za predpokladu, že súhlas bol získaný spôsobom, ktorý je v súlade s GDPR.⁴⁵ Ak však predchádzajúci súhlas nespĺňa štandard pre súhlas s GDPR, súhlas stratí platnosť pre ďalšie spracovanie po tom, ako sa začne uplatňovať GDPR. V takýchto prípadoch musí prevádzkovateľ nájsť alternatívny právny základ na spracovanie, získať nový súhlas v súlade s GDPR alebo ukončiť príslušnú spracovateľskú činnosť. Väčšina spoločností v reklamnom ekosystéme bude pravdepodobne musieť získať nové súhlasy v súlade s pravidlami GDPR.

Súhlas detí vo veku menej ako 16 rokov

Ak je internetová služba poskytovaná priamo dieťaťu, súhlas je jediným právnym základom na spracovanie, ak je dieťa staršie ako 16 rokov; ak je dieťa mladšie, je potrebný súhlas rodičov. Členské štáty môžu prijať právne predpisy na zníženie vekového prahu, ak tento nebude nižší ako 13 rokov. Ak sa vyžaduje súhlas rodičov, prevádzkovatelia musia tiež prijať primerané kroky na potvrdenie takéhoto súhlasu.

⁴⁵ Recitál 171 GDPR.

O pracovnej skupine združenia IAB Europe

Pracovná skupina združenia IAB Europe pre implementáciu všeobecného nariadenia o ochrane údajov spája vedúcich expertov z celého odvetvia digitálnej reklamy s cieľom prediskutovať nový právny predpis Európskej únie o ochrane údajov, vymieňať si najlepšie postupy a dohodnúť sa na spoločnom výklade a postoji odvetvia k najdôležitejším otázkam týkajúcim sa sektora digitálnej reklamy.

Pracovná skupina pre implementáciu všeobecného nariadenia o ochrane osobných údajov je fórum na členskej báze, ktoré na základe diskusií a výmeny názorov prispieva k informovanosti svojich členov pôsobiacich v oblasti digitálnej reklamy ohľadne implementácie novej legislatívy do ich procesov tak, aby bolo v súlade s nariadením GDPR.

Tento dokument ako aj jeho odporúčania by nemohli vzniknúť bez práce a vedenia zúčastnených členov tejto pracovnej skupiny.

Pre viac informácií prosím kontaktujte:

Matthias Matthiesen (matthiesen@iab europe.eu)

Senior manažér, Ochrana súkromia a verejná politika, IAB Europe

Chris Hartsuiker (hartsuiker@iab europe.eu)

Riadiaci pracovník pre verejnú politiku, IAB Europe

Združenie pre internetovú reklamu IAB Slovakia aktívne komunikuje s IAB Europe ohľadne problematiky GDPR. IAB Slovakia je členom IAB Europe.



združenie
pre internetovú
reklamu

iab.SK

iab.•europe