



OCHRONA PRAWA DO PRYWATNOŚCI I INNYCH TAJEMNIC PRAWNIE CHRONIONYCH

Dr Bogdan Fischer, radca prawny, partner
Miłosz Mazewski, radca prawny

Chałas i Wspólnicy



PRÓBA DEFINICJI PODSTAWOWYCH POJĘĆ

Pojęcia języka prawnego, prawniczego czy potocznego?

- **Prywatność**
- **Informacja**
- **Tajemnica**
- **Zakres ochrony prawnej**

PRZYKŁADOWE DEFINICJE LEGALNE

Informacje niejawne:

informacje, których nieuprawnione ujawnienie spowodowałoby lub mogłoby spowodować szkody dla Rzeczypospolitej Polskiej albo byłoby z punktu widzenia jej interesów niekorzystne, także w trakcie ich opracowywania oraz niezależnie od formy i sposobu ich wyrażania

(ustawa o ochronie informacji niejawnych)

INFORMACJE NIEJAWNE

Informacje niejawne:

- Chroniony interes publiczny
- Wiąże ograny publiczne
- Stosuje się także do przedsiębiorców wykonujących dla Państwa umowy związane z dostępem do informacji niejawnych, np. system IT obejmujący takie informacje

PRZYKŁADOWE DEFINICJE LEGALNE

Tajemnica przedsiębiorstwa:

nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działania w celu zachowania ich poufności

(ustawa o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji)

TAJEMNICA PRZEDSIĘBIORSTWA

Tajemnica przedsiębiorstwa:

- **Dla każdego przedsiębiorcy inne znaczenie**
- **Niezbędne podjęcie przez przedsiębiorcę kroków, w celu ochrony i zabezpieczenia informacji**

PRZYKŁADOWE DEFINICJE LEGALNE

Dane osobowe:

*wszelkie informacje dotyczące zidentyfikowanej lub
możliwej do zidentyfikowania osoby fizycznej*

(ustawa o ochronie danych osobowych)

RAMY PRAWNE

Tajemnice prawnie chronione:

- **informacje niejawne** – ściśle tajne, tajne, poufne, zastrzeżone
- **tajemnice „branżowe”** – bankowa, ubezpieczeniowa, telekomunikacyjna, statystyczna, skarbową, pocztowa i inne

RAMY PRAWNE

Tajemnice prawnie chronione:

- **tajemnice zawodowe** – adwokacka, radcowska, notarialna, lekarska, pielęgniarstwa, aptekarska, dziennikarska, detektywistyczna, biegłego rewidenta i inne
- **tajemnice pozostałe** – przedsiębiorstwa, negocjacji, postępowań, korespondencji, spowiedzi

RAMY PRAWNE

Ochrona prawa do prywatności:

- konstytucja RP (art. 47 – ochrona życia prywatnego i art. 51 – gromadzenie i udostępnianie informacji o obywatelach)
- kodeks karny (m.in. art. 267 - ochrona tajemnicy korespondencji)
- ustawa o ochronie danych osobowych (w całości)
- kodeks cywilny (art. 23 i 24 – ochrona dóbr osobistych)
- ustawa o prawie autorskim i prawach pokrewnych (art. 81 – ochrona wizerunku)

SAMOREGULACJA

- uzupełnienie czy substytut przepisów prawa?
- problem tzw. soft law
- kodeksy dobrych praktyk
- kodeksy etyki zawodowej
- regulacje wewnętrzne w firmach

REGULACJE UMOWNE

Kontraktowe zobowiązania do zachowania poufności:

- odrębne umowy o poufności
- klauzule poufności w umowach
- definicja informacji poufnych i zakres obowiązku zachowania poufności
- sankcje za naruszenie obowiązku

PRAKTYKA

Czy skuteczna ochrona informacji jest w ogóle możliwa?

- prawo a technologia
 - ciągłe zmiany
 - przykład: cloud computing
- prawo (zobowiązania umowne) a tzw. czynnik ludzki

KLUCZOWE KLAUZULE UMOWNE

Umowy dotyczące przechowywania danych

- wszystkie przypadki przechowywania lub przetwarzania danych firmy przy wykorzystaniu zasobów zewnętrznych
- różne stopnie outsourcingu IT
- nie tylko chmury

KLUCZOWE KLAUZULE UMOWNE

Prawo do danych:

- „prawo własności” danych
- prawo do korzystania z danych (dostępu)
- odpowiedzialność za zawartość
- prawo do baz danych

KLUCZOWE KLAUZULE UMOWNE

Bezpieczeństwo danych:

- techniczne środki bezpieczeństwa
- kopie zapasowe
- audyty bezpieczeństwa
- im więcej szczegółów tym lepiej

KLUCZOWE KLAUZULE UMOWNE

Odpowiedzialność:

- odpowiedzialność odszkodowawcza wobec kontrahenta za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych
- standardem jest kwotowe ograniczenie
- kary umowne?

KLUCZOWE KLAUZULE UMOWNE

Mechanizm wyjścia:

- czas obowiązywania umowy a możliwość jej wypowiedzenia
- przyczyny i okres wypowiedzenia
- wypowiedzenie „ze skutkiem natychmiastowym”
- skutki – rozliczenia, transfer danych

KLUCZOWE KLAUZULE UMOWNE

Umowy z „elementem międzynarodowym”:

- wybór prawa właściwego
- wybór sądu
- nie wpływa na związanie przepisami o charakterze publicznym

NOWE REGULACJE EUROPEJSKIE

- zastąpienie dyrektywy 95/46/WE rozporządzeniem ogólnym regulującym ochronę danych osobowych
- e-privacy
- harmonizacja zasad ochrony w ramach UE
- większa skuteczność wobec podmiotów spoza UE

NOWE REGULACJE EUROPEJSKIE

Przykładowe założenia prawa ochrony prywatności w RODO:

- privacy by design
- privacy by default
- prawo do bycia zapomnianym – problematyka usuwania danych w branży IT

RODO

- Ma zastosowanie niezależnie od tego, czy przetwarzanie odbywa się w Unii (np. w chmurze na serwerze w USA)
- Ochroną objęte dane osób przebywających w Unii

NOWE REGULACJE RODO

- Rozszerzone obowiązki informacyjne
- Regulacja dotycząca profilowania
- Konieczność przeprowadzenie analizy systemu IT
- Analiza ryzyka

OCHRONA DANYCH OSOBOWYCH

Niemal wszystko jest przetwarzaniem danych osobowych:

„jakikolwiek operacje wykonywane na danych osobowych, takie jak zbieranie, utrwalanie, przechowywanie, opracowywanie, zmienianie, udostępnianie i usuwanie, a zwłaszcza te, które wykonuje się w systemach informatycznych”

Kto może przetwarzać dane osobowe?

OCHRONA DANYCH OSOBOWYCH

Umowa o powierzeniu przetwarzania danych osobowych:

- powinna być zawarta na piśmie
- określa cel i zakres przetwarzania
- podział odpowiedzialności pomiędzy administratorem danych a podmiotem przetwarzającym

OCHRONA DANYCH OSOBOWYCH

Problemy z przekazywaniem danych osobowych poza Europejski Obszar Gospodarczy:

- państwa zapewniające odpowiedni poziom ochrony danych
- bezpieczne przystanie
- binding corporate rules
- Inne warunki i zasady charakterystyczne dla branży IT

OCHRONA DANYCH OSOBOWYCH

- dokumentacja ochrony danych osobowych
- polityka bezpieczeństwa
- instrukcja zarządzania systemem informatycznym
- warunki techniczne i organizacyjne

E-PRIVACY

- Rozporządzenie zastępuje dyrektywę o prywatności i łączności elektronicznej oraz prawo krajowe – ustawę o świadczeniu usług drogą elektroniczną i prawo telekomunikacyjne
- Zapewnienie spójności z innymi politykami i przepisami UE, w tym RODO

NOWE ZASADY E-PRIVACY

- Ujednolica w całej UE zasady przetwarzania danych łączności elektronicznej
- Rozszerza ochronę na wszelkie dane usług łączności elektronicznej wszystkich użytkowników końcowych, w tym firmy

ROZSZERZENIE ZASAD

- Obejmuje zatem właściwie każdą usługę, w trakcie której są przetwarzane dane dot. urządzenia, metadane lub treści
- Nowe usługi IT objęte e-privacy np. OTT
- Na grunt łączności elektronicznej przenosi reżim wynikający z RODO, m.in. kwestie zgody

PRZESŁANKI PRZETWARZANIA

- Podstawową przesłanką przetwarzania będzie zgoda*
- Metadane – gdy jest to niezbędne lub zgoda
- Treści – zasadniczo wyłącznie za zgodą
- *por. ABI Expert nr 2(3) 2017, B. Fischer, M. Mazewski, Zgoda na podstawie projektu rozporządzenia e-privacy

ROZSZERZENIE OBOWIĄZKÓW

- Znacznie rozszerzone obowiązki informacyjne wobec użytkowników końcowych
- Konieczność informowania użytkowników co 6 miesięcy o prawie do cofnięcia zgody

POMIAR UŻYTKOWNIKÓW

- Pomiar odbiorców usług IT w sieci, wyłącznie przez dostawcę konkretnej usługi
- Pomiar odbiorców przez podmioty trzecie, np. Google Analytics wyłącznie za ich zgodą

OBOWIĄZKI DLA PROCUDENTÓW OPROGRAMOWANIA

- Obowiązek dla producentów oprogramowania wprowadzenia modyfikacji umożliwiającej udzielenie zgody w sposób scentralizowany
- Domyślne ustawienia w aplikacjach regulujące globalnie zasady akceptacji cookies i ustawień prywatności

PUBLICZNIE DOSTĘPNE SPISY

- Obowiązek uzyskania zgody osoby fizycznej, w tym przedsiębiorcy, na umieszczenie jej w spisie
- W zakresie umieszczenia danych osób prawnych w spisie – system opt - out

PRZESYŁANIE KOMUNIKATÓW MARKETINGOWYCH

- Przesyłanie komunikatów do celów marketingu bezpośredniego do osób fizycznych, w tym przedsiębiorców – opt-in
- Przesyłanie komunikatów do celów marketingowych do osób prawnych pozostawiono do decyzji poszczególnych krajów UE



DZIĘKUJEMY ZA UWAGĘ

mmazewski@chwp.pl

bfischer@chwp.pl

www.chwp.pl

