

Warszawa, dnia 17 kwietnia 2013 r.

DT-WUST-026-4/2013/MN

**Pan
Patryk Zalewski
ul. Sadowa 7
60-185 Skórzewo**

Szanowny Panie,

odpowiadając na Pana e-mail z dnia 26 marca br. w sprawie interpretacji przepisu art. 173 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. Nr 171, poz. 1800 z późn. zm.), zwana dalej „Prawo telekomunikacyjne” lub „Pt”, uprzejmie wyjaśniam, co następuje.

Na wstępie pragnę zaznaczyć, iż Minister Administracji i Cyfryzacji nie jest uprawniony do dokonywania wiążących interpretacji czy wykładni przepisów obowiązującego prawa, w związku z czym niniejsze stanowisko może być traktowane wyłącznie jako niewiążąca opinia w sprawie.

Omawiając nowe brzmienie art. 173 ustawy Prawo telekomunikacyjne, należy pamiętać, iż przepis nie dotyczy wyłącznie technologii cookies. Dotyczy on każdej sytuacji, w której do urządzenia wprowadzane są informacje i uzyskiwany jest do nich dostęp.

Odnosząc się szczegółowo do pytania dotyczącego sposobu umieszczania informacji dotyczącej wykorzystywania plików cookies na stronie internetowej, należy zauważyć, że art. 173 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo telekomunikacyjne nie przesądza jednoznacznie jak powinna wyglądać taka informacja. Wskazany przepis stanowi, że abonent lub użytkownik końcowy mają zostać uprzednio i bezpośrednio poinformowani w sposób jednoznaczny, łatwy i zrozumiały, o celu przechowywania i uzyskiwania dostępu do informacji oraz o możliwości określenia warunków przechowywania lub uzyskiwania dostępu do informacji za pomocą

ustawień oprogramowania zainstalowanego w wykorzystywanym telekomunikacyjnym urządzeniu końcowym lub konfiguracji usługi.

W kontekście „uprzedniości” informacji, przepis ten należy analizować przez pryzmat ogólnych zasad kontraktowania, zgodnie z którymi każda ze stron, zanim podejmie decyzję co do zawarcia umowy, powinna mieć świadomość odnośnie istotnych jej elementów. W przypadku cookies oczywistym jest, że użytkownik powinien zapoznać się z celami przetwarzanych o nim informacji, czy możliwości przekazywania ich podmiotom trzecim, na podstawie których będzie np. profilowany, zanim to nastąpi, a nie po fakcie. Jest to podstawowe prawo każdego internauty i wydaje się, że nawet biorąc pod uwagę techniczny aspekt takiej sytuacji, prawo to nie powinno być w żadnym wypadku kwestionowane, zwłaszcza iż na poziomie europejskim przepisy implementujące art. 5 ust. 3 dyrektywy o prywatności, są już, w podobnej do polskiej, formie z powodzeniem stosowane. Ponownie należy zwrócić zatem uwagę, iż przepis art. 173 ust. 3 Pt przewiduje w tym zakresie stosowne wyjątki od zasad określonych w art. 173 ust. 1.

Zwrot „bezpośrednio” oznacza, że użytkownik nie powinien informacji na stronie szukać. Powinna być ona dla niego łatwo dostępna. Jednocześnie chodzi o to, aby informacja nie pochodziła od podmiotu trzeciego (np. poprzez zamieszczenie na stronie wyłącznie linka do strony, na której przedstawione są ogólne informacje na temat cookies), co oznacza wymóg poinformowania użytkownika - bezpośrednio - przez właściciela strony, o celach stosowanych na stronie cookies i celach uzyskiwania dostępu do danych (przez właściciela strony lub podmioty trzecie). Decyzja o sposobie zamieszczenia informacji na stronie zależy jednak od jej administratora, umożliwiając mu tym samym dostosowanie się do ustawowego obowiązku praktycznie dowolnie, przy spełnieniu przesłanek z art. 173 ust. 1 Pt, natomiast bez narzucania konkretnych wymogów co do wyglądu czy kształtu informacji - tj. bez ingerencji w stosowaną przez niego architekturę strony.

Natomiast sposób informowania: jednoznaczny, łatwy i zrozumiały powinien być rozumiany obiektywnie tj. również z punktu widzenia użytkownika końcowego lub abonenta. Z samej istoty przepisu wynika, że informacja powinna być bezpośrednia, widoczna, zrozumiała i umożliwiać świadome podjęcie decyzji. Podmiot nie powinien zatem odsyłać za pomocą linków na inne strony w celu uzyskania przedmiotowej informacji np. dotyczących szczegółowego sposobu zmiany ustawień przeglądarki.

Z kolei odnosząc się do terminu wejścia w życie obowiązku umieszczania informacji dotyczącej cookies na stronach internetowych uprzejmie informuję, iż zgodnie z art. 28 pkt 2 ustawy z dnia 16 listopada 2012 r. o zmianie ustawy – Prawo telekomunikacyjne oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1445), od dnia 22 marca br. wszystkie strony internetowe prezentowane użytkownikom w Polsce powinny spełniać wymagania określone w art. 173 znowelizowanej ustawy Prawo telekomunikacyjne, tzn. w przypadku gdy stosują na swoich stronach cookies lub podobne technologie, administrator powinien na stronie umieścić informację o celu przetwarzania danych oraz uzyskać zgodę użytkownika.

Niezależnie od powyższego, wyjaśnić należy, że w przypadku zgody nie chodzi o każdorazowe jej pozyskiwanie, użytkownik może wyrazić wolę korzystania z cookies poprzez zastosowanie ustawień przeglądarki umożliwiających ich przetwarzanie. Przykład zastosowania się do tego wymogu można znaleźć na www.mac.gov.pl.

Pozostaję w nadziei, iż uzna Pan powyższe wyjaśnienia za satysfakcjonujące.

Z poważaniem,

Kierująca
Departamentem Telekomunikacji
Ministerstwa Administracji i Cyfryzacji

Marta PIETROW-KONIECZNY

Do wiadomości:
Departament Prawny MAC