



Warszawa, 10 maja 2018 r.

Uwagi Fundacji Panoptykon¹ w sprawie noty Prezydencji dotyczącej prac nad projektem rozporządzenia w sprawie prywatności i łączności elektronicznej²

W nawiązaniu do noty Prezydencji dotyczącej nowej wersji rozporządzenia ePrivacy, Fundacja Panoptykon przekazuje następujące uwagi:

1. Cookie walls

Nowy projekt rozporządzenia wprowadza w motywie 20 wyjaśnienia dotyczące tzw. cookie walls, czyli sytuacji, w której bez wyrażenia zgody na instalację plików cookies niemożliwe jest korzystanie z danej witryny. Zgodnie z nowym brzmieniem motywu 20 *cookie walls* miałyby być co do zasady dozwolone, chyba że uzależnienie dostępu do witryny od wyrażenia zgody na instalację plików cookies będzie nieproporcjonalne (por.: *in some cases, making access to website content conditional to consent to the use of such cookies may be considered to be disproportionate*).

Uważamy, że zasada powinna być dokładnie odwrotna – uzależnianie dostępu do witryny od wyrażenia zgody na cookies powinno być niedopuszczalne. Istnieją oczywiście różne typy plików cookies – niektóre z nich są niezbędne do technicznego działania serwisu, inne są instalowane przez podmioty trzecie na różnych stronach, w celu śledzenia internetowej aktywności użytkownika i tworzenia jego profilu behawioralnego w celach reklamowych. Biorąc pod uwagę obecnie brzmienie art. 8 projektu rozporządzenia, który wprowadza podstawy prawne dla zbierania informacji z urządzeń końcowych użytkowników, w tym instalacji plików cookies, należy zauważyć, że zgody wymagać będzie wyłącznie druga ze wspomnianych wcześniej kategorii plików cookies. **Oznacza to, że ograniczenia dotyczące cookie walls w praktyce będą dotyczyć tylko plików cookies uporczywie śledzących aktywność internautów w celach reklamowych (również po opuszczeniu przez nich danej strony internetowej).**

Jak podnosiliśmy w poprzednich pismach, takie rozwiązanie przeczy wyrażonemu w ogólnym rozporządzeniu o ochronie danych (RODO) wymogowi **pozyskiwania świadomej i w pełni dobrowolnej zgody** na przetwarzanie danych osobowych (motywy 42 i 43 RODO).

Wprowadzenie wyraźnego zakazu stosowania *cookie walls* może ponadto przyczynić się do wzrostu jakości świadczonych w Internecie usług, a nawet przynieść korzyści firmom świadczącym usługi marketingowe. Użytkownicy, którzy – rzetelnie poinformowani o zasadach działania narzędzi śledzących – dobrowolnie wyrażą zgodę na monitorowanie ich zachowań w celach reklamowych, otrzymają reklamy lepiej dopasowane do swoich potrzeb. Zakaz stosowania *cookie walls* może również ułatwić rozwój serwisów i usług finansowanych z opłat uiszczanych przez użytkowników i opartych na dostarczaniu wysokiej jakości treści.

¹ Stanowisko przygotowane przez Karolinę Iwańską.

² Nota z 4 maja 2018 r., 8537/18.

2. Domyślne ustawienia prywatności

W nowej wersji art. 10 projektu rozporządzenia w dalszym ciągu nie wprowadzono wymogu zagwarantowania tzw. *privacy by default* w odniesieniu do oprogramowania umożliwiającego komunikację (np. przeglądarki internetowe, komunikatory). **Prywatność w opcji domyślnej to standard wynikający z RODO (por. art. 25 ust. 2 RODO), który powinien bezwzględnie zostać utrzymany w odniesieniu do producentów urządzeń końcowych oraz aplikacji internetowych.** Nieuwzględnienie tej zasady w odniesieniu do danych pochodzących z łączności elektronicznej byłoby olbrzymim wyłomem, stawiającym pod znakiem zapytania sens całej reformy przepisów o ochronie danych. Gwarancje ochrony prywatności w wersji domyślnej to najprostszy i najskuteczniejszy sposób na wyeliminowanie złych praktyk i nadużyć związanych z przekazywaniem danych podmiotom trzecim i śledzeniem zachowań użytkowników poza ich kontrolą.

Podsumowując, Fundacja Panoptykon postuluje, aby Rząd RP podczas posiedzenia grupy roboczej dążył do wprowadzenia w projekcie zmian zapewniających wysoki standard ochrony prywatności użytkowników i poufności komunikacji, zwłaszcza poprzez poparcie zakazu *cookie walls* oraz wprowadzenie zasady *privacy by default*.