

**Wystąpienie Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych
do Prezesa Zarządu BPiT Almatu S.A.**

Warszawa, dnia 5 sierpnia 2004 r.

GI-DS-430/579/04

**Sz. P.
Prezes Zarządu
BPiT Almatu S.A.
ul. Kopernika 15
00 – 359 Warszawa**

W związku z uzyskaną przez Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych informacją, iż formularz wniosku o wystawienie przez BPiT Almatu S.A. z siedzibą w Warszawie przy ul. Kopernika 15, „legitymacji ISIC/ITIC/IYTC” zawiera niezgodną z ustawą z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 z późn. zm.), klauzulę dotyczącą przetwarzania danych osobowych, zwracam się o niezwłoczną zmianę tego formularza.

Jednym z elementów formularza „Wniosku o wystawienie legitymacji ISIC/ITIC/IYTC”, który należy wypełnić i złożyć w BPiT Almatu S.A. z siedzibą w Warszawie przy ul. Kopernika 15, jest klauzula dotycząca przetwarzania danych osobowych wnioskodawcy m.in. do celów promocyjnych i marketingowych BPiT Almatu S.A. oraz innych podmiotów. Klauzula ta brzmi następująco: *Wyrażam zgodę na przetwarzanie moich danych osobowych, dla potrzeb niezbędnych do realizacji procesu wydawania legitymacji oraz zgodę na udostępnienie moich danych osobowych innym administratorom danych w celach promocyjnych i marketingowych związanych zarówno z procesem wydawania legitymacji jak i przedstawieniem oferty BPiT Almatu oraz podmiotów z nim współpracujących, również drogą elektroniczną. Powyższa zgoda nie jest ograniczona w czasie.* Klauzulę tę podpisuje wnioskodawca jednym podpisem, co powoduje, iż wyraża on jednocześnie zgodę, że jego dane osobowe pozyskane w związku ze złożonym wnioskiem będą wykorzystywane w związku z wydaniem legitymacji oraz dla realizacji celów promocyjnych i marketingowych BPiT Almatu S.A., jak również, że jego dane będą wykorzystywane w celach promocyjnych i marketingowych podmiotów trzecich (współpracujących z BPiT Almatu S.A.).

Wskazać należy, iż takie sformułowanie zgody budzi wątpliwości w świetle przepisów ustawy o ochronie danych osobowych. Zgoda bowiem w myśl art. 7 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą, jest odrębnym oświadczeniem woli, którego treścią jest zgoda na przetwarzanie danych osobowych tego, kto składa oświadczenie; zgoda nie może być domniemana lub dorozumiana z oświadczenia woli o innej treści. Z treści formularza wynika, iż osoba składająca podpis w miejscu wskazanym na formularzu wniosku, oprócz potwierdzenia nim woli otrzymania legitymacji, wyraża zarazem zgodę na przekazanie swoich danych osobowych podmiotom trzecim (innym niż BPiT Almatour S.A.) i przetwarzanie ich w celach promocyjnych i marketingowych. Treść kwestionowanej klauzuli może zarazem wskazywać, iż BPiT Almatour S.A. uzależnia wydanie legitymacji od zgody na takie udostępnienie danych. W konsekwencji, wnioskodawca pozbawiony jest ustawowo zagwarantowanego prawa decydowania, czy jego dane osobowe mogą być wykorzystywane w celach marketingowych podmiotów trzecich.

W związku z powyższym informuję, iż stosownie do przepisu art. 23 ust. 1 pkt 5 ustawy, przetwarzanie danych jest dopuszczalne, gdy jest niezbędne dla wypełniania prawnie usprawiedliwionych celów realizowanych przez administratorów danych albo odbiorców danych, a przetwarzanie nie narusza praw i wolności osoby, której dane dotyczą. Stosownie natomiast do art. 23 ust. 4 pkt 1 ustawy, za prawnie usprawiedliwiony cel, o którym mowa w ust. 1 pkt 5, uważa się w szczególności marketing bezpośredni własnych produktów lub usług administratora danych. Zatem, w sytuacji, gdy BPiT Almatour S.A. miałyby przetwarzać dane osobowe jedynie w celu marketingowym własnych produktów, nie jest konieczne odbieranie na to odrębnej zgody. Należy jednakże wyraźnie podkreślić, że jeżeli dane osobowe pozyskane przez BPiT Almatour S.A. w związku ze złożeniem wniosku o wydanie legitymacji mają być przetwarzane w celu marketingowym produktów lub usług innych podmiotów, konieczne jest odebranie odrębnej zgody wnioskodawcy. W takich sytuacjach, o ile zgoda miałaby być odbierana przez BPiT Almatour S.A. na rzecz innego podmiotu, w formularzu wniosku o wydanie legitymacji konieczne jest sformułowanie klauzuli zgody w sposób zapewniający wnioskodawcy opcjonalność.

Wskazać należy również, iż powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie w orzecznictwie NSA. W wyroku z dnia 19 listopada 2001 r. (sygn. akt II SA 2748/00) Naczelny Sąd Administracyjny stwierdził, iż udostępnienie danych osobowych podmiotom trzecim powinno być odrębnym oświadczeniem woli, nie musi bowiem dana osoba godzić się na udostępnienie swoich danych osobom trzecim.

Ponadto, z faktu odbierania w kwestionowanym formularzu zgody na udostępnianie danych osobowych podmiotom trzecim wynika, że BPiT Almatour S.A. w chwili pozyskiwania danych osobowych od wnioskodawcy zakłada, że takie przekazanie może mieć miejsce. To natomiast prowadzi do wniosku, że BPiT Almatour S.A. znani są (w czasie udzielania informacji)

przewidywani odbiorcy lub kategorie odbiorców danych. Zgodnie zaś z art. 24 ust. 1 pkt 2 ustawy, administrator danych powinien wypełnić obowiązek informacyjny również w tym zakresie.

Ponadto, w związku z nowelizacją ustawy o ochronie danych osobowych i zmianą punktu 3 artykułu 24 ust. 1, administrator ma obowiązek poinformować o prawie dostępu do treści swoich danych oraz ich poprawiania.

Konkludując, wnioskodawca podpisując przedmiotowy formularz automatycznie wyraża zgodę na przekazanie jego danych osobowych podmiotom trzecim. Klauzula w dotychczas proponowanej przez BPiT Almatour S.A. formie i treści powoduje przeświadczenie, że warunkiem wydania legitymacji jest wyrażenie przez wnioskodawcę zgody na przekazanie jego danych osobowych podmiotom trzecim i przetwarzanie ich w celach marketingowych i promocyjnych. Tym samym nie jest zapewniona w tym zakresie – gwarantowana ustawowo – opcjonalność.

Wobec powyższego, zwracam się o uzupełnienie treści formularza, zgodnie ze znowelizowanym przepisem art. 24 ust. 1 ustawy oraz wyodrębnienie klauzuli dotyczącej zgody na przetwarzanie danych w celach marketingowych i promocyjnych podmiotów trzecich oraz poinformowanie Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych o działaniach podjętych przez BPiT Almatour S.A. w niniejszej sprawie.