

ŚWIADCZENIE USŁUG DROGĄ ELEKTRONICZNĄ

Komentarz

Mirosław Gumularz

KOMENTARZE PRAKTYCZNE

ŚWIADCZENIE USŁUG DROGĄ ELEKTRONICZNĄ

Komentarz

Mirosław Gumularz

KOMENTARZE PRAKTYCZNE

Zamów książkę w księgarni internetowej

proinfo.pl
księgarnia internetowa

Stan prawny na 1 października 2019 r.

Wydawca
Monika Pawłowska

Redaktor prowadzący
Paulina Staniszevska-Chudzik

Opracowanie redakcyjne i łamanie
JustLuk

Projekt okładek serii
Wojtek Kwiecień-Janikowski, Przemek Dębowski

Ta książka jest wspólnym dziełem twórcy i wydawcy. Prosimy, byś przestrzegał przysługujących im praw. Książkę możesz udostępnić osobom bliskim lub osobiście znanym, ale nie publikuj jej w internecie. Jeśli cytujesz fragmenty, nie zmieniaj ich treści i koniecznie zaznacz, czyje to dzieło. A jeśli musisz skopiować część, rób to jedynie na użytek osobisty.

The logo for 'prawolubni' features the word in a lowercase, serif font. A small red heart is positioned above the 'i' in 'lubni'. Below the text are two horizontal wavy lines.

SZANUJMY PRAWO I WŁASNOŚĆ
Więcej na www.legalnakultura.pl
POLSKA IZBA KSIĄŻKI

© Copyright by
Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o., 2019

ISBN 978-83-8187-038-2

Dział Praw Autorskich
01-208 Warszawa, ul. Przyokopowa 33
tel. 22 535 82 19
e-mail: ksiazki@wolterskluwer.pl

www.wolterskluwer.pl
księgarnia internetowa www.profinfo.pl

Spis treści

Wykaz skrótów	7
Ustawa z 18.07.2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (Dz.U. z 2019 r. poz. 123 ze zm.)	11
Rozdział 1. Przepisy ogólne	13
Art. 1. [Zakres regulacji]	13
Art. 2. [Definicje]	19
Art. 3. [Wyłączenia stosowania ustawy]	56
Art. 3a. [Zasada państwa pochodzenia]	58
Art. 3a ¹ . [Świadczenie usług drogą elektroniczną w zakresie gier hazardowych] ..	68
Art. 3b. [Ograniczenia swobody świadczenia usług drogą elektroniczną]	68
Art. 3c. [Zadania punktów kontaktowych]	69
Art. 3d. [Tworzenie punktów kontaktowych]	70
Art. 4. [Zgoda usługobiorcy]	71
Rozdział 2. Obowiązki usługodawcy świadczącego usługi drogą elektroniczną	93
Art. 5. [Ogólne obowiązki informacyjne]	126
Art. 6. [Szczególne obowiązki informacyjne]	128
Art. 7. [Obowiązki usługodawcy w zakresie poufności i bezpieczeństwa]	136
Art. 8. [Regulamin świadczenia usług drogą elektroniczną]	142
Art. 9. [Informacja handlowa]	172
Art. 10. [Niezamówiona informacja handlowa]	182
Art. 11. [Odesłanie do innych przepisów]	192
Rozdział 3. Wyłączenie odpowiedzialności usługodawcy z tytułu świadczenia usług drogą elektroniczną	196
Art. 12. [Wyłączenie odpowiedzialności usługodawców świadczących usługi <i>mere conduit</i>]	206
Art. 13. [Wyłączenie odpowiedzialności usługodawców świadczących usługi <i>cachingu</i>]	213

Art. 14. [Wyłączenie odpowiedzialności usługodawców świadczących usługi hostingu]	217
Art. 15. [Brak obowiązku monitorowania danych]	227
Rozdział 4. Zasady ochrony danych osobowych w związku ze świadczeniem usług drogą elektroniczną	235
Art. 16–17. (uchylone)	364
Art. 18. [Przesłanki legalności przetwarzania danych]	364
Art. 19. [Rozliczenie usługi]	403
Art. 20–22. (uchylone)	404
Rozdział 5. Przepisy karne	405
Art. 23. [Naruszenie ogólnych obowiązków informacyjnych]	405
Art. 24. [Odpowiedzialność za przesyłanie niezamówionej informacji handlowej]	406
Art. 25. [Stosowanie przepisów o postępowaniu w sprawach o wykroczenia] ..	407
Rozdział 6. Zmiany w przepisach obowiązujących	408
Art. 26–29. (pominięte)	408
Art. 30. [Wejście w życie]	408
Wykaz orzecznictwa	409
Bibliografia	413

Wykaz skrótów

1. Akty prawne

- dyrektywa 95/46 – dyrektywa 95/46/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z 24.10.1995 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w zakresie przetwarzania danych osobowych i swobodnego przepływu tych danych (Dz.Urz. WE L 281, s. 31, ze zm.)
- dyrektywa 1999/44 – dyrektywa 1999/44/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z 25.05.1999 r. w sprawie niektórych aspektów sprzedaży towarów konsumpcyjnych i związanych z tym gwarancji (Dz.Urz. WE L 171, s. 12, ze zm.)
- dyrektywa 2000/31 – dyrektywa 2000/31/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z 8.06.2000 r. w sprawie niektórych aspektów prawnych usług społeczeństwa informacyjnego, w szczególności handlu elektronicznego w ramach rynku wewnętrznego (dyrektywa o handlu elektronicznym) (Dz.Urz. WE L 178, s. 1)
- dyrektywa 2002/58 – dyrektywa 2002/58/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z 12.07.2002 r. dotycząca przetwarzania danych osobowych i ochrony prywatności w sektorze łączności elektronicznej (dyrektywa o prywatności i łączności elektronicznej) (Dz.Urz. WE L 201, s. 37, ze zm.)
- dyrektywa 2005/29 – dyrektywa 2005/29/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z 11.05.2005 r. dotycząca nieuczciwych praktyk handlowych stosowanych przez przedsiębiorstwa wobec konsumentów na rynku wewnętrznym oraz zmieniająca dyrektywę Rady 84/450/EWG, dyrektywy 97/7/WE, 98/27/WE i 2002/65/WE Parlamentu Europejskiego i Rady oraz rozporządzenie (WE) nr 2006/2004 Parlamentu Europejskiego i Rady („Dyrektywa o nieuczciwych praktykach handlowych”) (Dz.Urz. UE L 149, s. 22)

- dyrektywa 2011/83 – dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2011/83/UE z 25.10.2011 r. w sprawie praw konsumentów, zmieniająca dyrektywę Rady 93/13/EWG i dyrektywę 1999/44/WE Parlamentu Europejskiego i Rady oraz uchylająca dyrektywę Rady 85/577/EWG i dyrektywę 97/7/WE Parlamentu Europejskiego i Rady (Dz.Urz. UE L 304, s. 64, ze zm.)
- dyrektywa 2015/1535 – dyrektywa (UE) 2015/1535 Parlamentu Europejskiego i Rady z 9.09.2015 r. ustanawiająca procedurę udzielania informacji w dziedzinie przepisów technicznych oraz zasad dotyczących usług społeczeństwa informacyjnego (Dz.Urz. UE L 241, s. 1)
- dyrektywa 2019/770 – dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2019/770 z 20.05.2019 r. w sprawie niektórych aspektów umów o dostarczanie treści cyfrowych i usług cyfrowych (Dz.Urz. UE L 136, s. 1)
- k.c. – ustawa z 23.04.1964 r. – Kodeks cywilny (Dz.U. z 2019 r. poz. 1145 ze zm.)
- k.p. – ustawa z 26.06.1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U. z 2019 r. poz. 1040 ze zm.)
- k.p.a. – ustawa z 14.06.1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2018 r. poz. 2096 ze zm.)
- k.p.k. – ustawa z 6.06.1997 r. – Kodeks postępowania karnego (Dz.U. z 2018 r. poz. 1987 ze zm.)
- KPP UE – Karta praw podstawowych Unii Europejskiej (2007/C 303/01) (Dz.Urz. UE C 303, s. 1, ze zm.)
- k.w. – ustawa z 20.05.1971 r. – Kodeks wykroczeń (Dz.U. z 2019 r. poz. 821 ze zm.)
- pr. pras. – ustawa z 26.01.1984 r. – Prawo prasowe (Dz.U. z 2018 r. poz. 1914)
- pr. przeds. – ustawa z 6.03.2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz.U. z 2019 r. poz. 1292 ze zm.)
- pr. tel. – ustawa z 16.07.2004 r. – Prawo telekomunikacyjne (Dz.U. z 2018 r. poz. 1954 ze zm.)
- RODO – rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z 27.04.2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz.Urz. UE L 119, s. 1, ze zm.)

-
- rozporządzenie 2019/1150 – rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2019/1150 z 20.06.2019 r. w sprawie propagowania sprawiedliwości i przejrzystości dla użytkowników biznesowych korzystających z usług pośrednictwa internetowego (Dz.Urz. UE L 186, s. 57)
- rozporządzenie Rzym I – rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 593/2008 z 17.06.2008 r. w sprawie prawa właściwego dla zobowiązań umownych (Rzym I) (Dz.Urz. UE L 177, s. 6, ze zm.)
- rozporządzenie wykonawcze 2018/151 – rozporządzenie wykonawcze Komisji (UE) 2018/151 z 30.01.2018 r. ustanawiające zasady stosowania dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/1148 w odniesieniu do dalszego doprecyzowania elementów, jakie mają być uwzględnione przez dostawców usług cyfrowych w zakresie zarządzania istniejącymi ryzykami dla bezpieczeństwa sieci i systemów informatycznych, oraz parametrów służących do określenia, czy incydent ma istotny wpływ (Dz.Urz. UE L 26, s. 48)
- u.k.s.c. – ustawa z 5.07.2018 r. o krajowym systemie cyberbezpieczeństwa (Dz.U. poz. 1560)
- u.o.d.o. – ustawa z 10.05.2018 r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1781)
- u.o.d.o. z 1997 r. – ustawa z 29.08.1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2016 r. poz. 922 ze zm.)
- u.o.k.k. – ustawa z 16.02.2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2019 r. poz. 369)
- u.p.a.p.p. – ustawa z 4.02.1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1231)
- u.p.k. – ustawa z 30.05.2014 r. o prawach konsumenta (Dz.U. z 2019 r. poz. 134 ze zm.)
- u.p.n.p.r. – ustawa z 23.08.2007 r. o przeciwdziałaniu nieuczciwym praktykom rynkowym (Dz.U. z 2017 r. poz. 2070)
- u.ś.u.d.e. – ustawa z 18.07.2002 r. o świadczeniu usług drogą elektroniczną (Dz.U. z 2019 r. poz. 123 ze zm.)
- u.z.n.k. – ustawa z 16.04.1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz.U. z 2019 r. poz. 1010)

2. Czasopisma i oficjalne publikatory

- KPP – Kwartalnik Prawa Prywatnego
- ONSAiWSA – Orzecznictwo Naczelnego Sądu Administracyjnego i wojewódzkich sądów administracyjnych

- OSNC – Orzecznictwo Sądu Najwyższego. Izba Cywilna
- OSNC-ZD – Orzecznictwo Sądu Najwyższego. Izba Cywilna. Zbiór Dodatkowy
- OSNKW – Orzecznictwo Sądu Najwyższego. Izba Karna i Wojskowa

3. Inne

- CSIRT – Zespół Reagowania na Incydenty Bezpieczeństwa Komputerowego
- ENISA – The European Union Agency for Cybersecurity (Europejska Agencja ds. Bezpieczeństwa Sieci i Informacji)
- EROD – Europejska Rada Ochrony Danych
- ETPC – Europejski Trybunał Praw Człowieka
- GIODO – Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych
- GR29 – Grupa Robocza art. 29
- ICO – Information Commissioner’s Office
- NSA – Naczelny Sąd Administracyjny
- SA – sąd apelacyjny
- SN – Sąd Najwyższy
- SO – sąd okręgowy
- SOKiK – Sąd Ochrony Konkurencji i Konsumentów
- SR – sąd rejonowy
- TS – Trybunał Sprawiedliwości
- UKE – Urząd Komunikacji Elektronicznej
- UODO – Urząd Ochrony Danych Osobowych
- UOKiK – Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów
- WSA – wojewódzki sąd administracyjny

USTAWA

z 18.07.2002 r.

o świadczeniu usług drogą elektroniczną¹

(Dz.U. z 2019 r. poz. 123; zm.: Dz.U. z 2019 r. poz. 730)

¹ Niniejsza ustawa dokonuje w zakresie swojej regulacji wdrożenia dyrektywy 2000/31/WE z 8.06.2000 r. w sprawie niektórych aspektów prawnych usług społeczeństwa informacyjnego, w szczególności handlu elektronicznego na rynku wewnętrznym (dyrektywa o handlu elektronicznym) (Dz.Urz. WE L 178 z 17.07.2000).

Dane dotyczące ogłoszenia aktów prawa Unii Europejskiej, zamieszczone w niniejszej ustawie – z dniem uzyskania przez Rzeczpospolitą Polską członkostwa w Unii Europejskiej – dotyczą ogłoszenia tych aktów w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej – wydanie specjalne.

ROZDZIAŁ 1

Przepisy ogólne

Art. 1. [Zakres regulacji]

Ustawa określa:

- 1) obowiązki usługodawcy związane ze świadczeniem usług drogą elektroniczną;
- 2) zasady wyłączania odpowiedzialności usługodawcy z tytułu świadczenia usług drogą elektroniczną;
- 3) zasady ochrony danych osobowych osób fizycznych korzystających z usług świadczonych drogą elektroniczną.

1. Kompleksowy charakter regulacji

Ustawa o świadczeniu usług drogą elektroniczną ma charakter kompleksowy, dotyczy materii prywatnoprawnych i publicznoprawnych.

Określa:

- 1) obowiązki usługodawcy związane ze świadczeniem usług drogą elektroniczną, w szczególności:
 - obowiązki informacyjne,
 - obowiązki co do sposobu świadczenia usługi (np. w zakresie wdrożenia środków bezpieczeństwa),
 - obowiązki związane z treścią i sposobem udostępnienia wzorca umownego, tj. regulaminu świadczenia usługi drogą elektroniczną;
- 2) zasady wyłączania odpowiedzialności usługodawcy z tytułu świadczenia usług drogą elektroniczną;
- 3) zasady ochrony danych osobowych osób fizycznych korzystających z usług świadczonych drogą elektroniczną.

A dodatkowo:

- 1) sposób oznaczania i zasady przesyłania informacji handlowych drogą elektroniczną;
- 2) prawa właściwego, które ma zastosowanie do usług świadczonych drogą elektroniczną;
- 3) sankcje – w zakresie wykroczeń – naruszenia przepisów ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną;
- 4) zadania punktów kontaktowych, o których mowa w art. 3c u.s.u.d.e.

2. Zrębowy charakter regulacji

Ustawa o świadczeniu usług drogą elektroniczną ma charakter zrębowy w tym sensie, że nie reguluje wyżej wymienionych kwestii w sposób całościowy. W szczególności istotne będzie współstosowanie przepisów:

- Kodeksu cywilnego;
- ustawy z 5.07.2002 r. o ochronie niektórych usług świadczonych drogą elektroniczną opartych lub polegających na dostępie warunkowym²;
- RODO;
- Kodeksu wykroczeń;
- przepisów regulujących ochronę własności intelektualnej, w tym ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych;
- w przypadku usługobiorców będących konsumentami:
 - ustawy o prawach konsumenta,
 - ustawy o przeciwdziałaniu nieuczciwym praktykom rynkowym,
 - ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji,
 - ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów.

3. Relacje zachodzące pomiędzy poszczególnymi przepisami

Pomiędzy poszczególnymi przepisami ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną zachodzą skomplikowane relacje. Wynika to z faktu, że stanowią one implementacje (lub wdrożenie w przypadku RODO – zob. szerzej rozdział IV) różnych aktów prawa europejskiego. Przede wszystkim dyrektywy 2000/31 oraz dyrektywy 2002/58. Natomiast w rozdziale IV zostanie omówiona kwestia, czy przepisy tego rozdziału stanowią dopuszczalne wdrożenie przepisów RODO do polskiego porządku prawnego. Zidentyfikowanie podstawy kompetencyjnej – w przepisach prawa europejskiego – przyjęcia poszczególnych przepisów ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną jest istotne m.in. w kontekście:

- wykładni przepisów krajowych;
- określania relacji pomiędzy poszczególnymi przepisami.

² Ustawa z 5.07.2002 r. o ochronie niektórych usług świadczonych drogą elektroniczną opartych lub polegających na dostępie warunkowym (Dz.U. z 2015 r. poz. 1341).

Powyższy problem można zobrazować na przykładzie relacji RODO i przepisów wdrażających RODO (w tym przepisów rozdziału IV u.ś.u.d.e.) do przepisów implementujących dyrektywę 2000/31 (np. art. 14 u.ś.u.d.e.) i dyrektywę 2002/58 (np. art. 10 u.ś.u.d.e.). Zgodnie z treścią:

- art. 2 ust. 4 RODO rozporządzenie pozostaje bez uszczerbku dla stosowania dyrektywy 2000/31, w szczególności dla zasad odpowiedzialności usługodawców będących pośrednikami, o których to zasadach mowa w art. 12–15 tej dyrektywy;
- art. 95 rozporządzenie nie nakłada dodatkowych obowiązków na osoby fizyczne ani prawne co do przetwarzania w związku ze świadczeniem ogólnodostępnych usług łączności elektronicznej w publicznych sieciach łączności w Unii w sprawach, w których podmioty te podlegają szczegółowym obowiązkom mającym ten sam cel określony w dyrektywie 2002/58.

W zakresie obowiązków informacyjnych wynikających z ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną należy zwrócić uwagę na ich relacje do przepisów konsumenckich. Zgodnie z treścią art. 26 u.p.k. w przypadku sprzeczności między przepisami art. 12–23 u.p.k. (np. dotyczącymi obowiązków informacyjnych) a przepisami ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną stosuje się przepisy ustawy o prawach konsumenta.

Wskazane problemy omawiane będą przy okazji komentarza do poszczególnych przepisów.

4. Projekt rozporządzenia e-privacy

4.1. Założenia ogólne

Projektowane rozporządzenie e-privacy, tj. projekt rozporządzenia e-privacy nr 11291/19 z 26.07.2019 r., dotyczyć będzie w szczególności (art. 2 ust. 1 projektu rozporządzenia e-privacy):

- treści komunikacji (łączności) elektronicznej;

Projekt rozporządzenia e-privacy wyjaśnia (w motywie 12), że rozporządzenie znajdzie zastosowanie w zakresie komunikacji pomiędzy urządzeniami w ramach tzw. Internetu rzeczy (Internet of things/IoT), jeżeli mają charakter usług komunikacji elektronicznej.

- metadanych związanych z komunikacją (łącznością) elektroniczną;

Mirosław Gumularz – radca prawny, doktor nauk prawnych. Jako doradca społeczny ds. ochrony danych osobowych w Ministerstwie Cyfryzacji brał udział w pracach nad wdrożeniem RODO do polskiego porządku prawnego; członek Grupy Roboczej ds. Ochrony Danych Osobowych przy Ministerstwie Cyfryzacji; audytor wewnętrzny systemu zarządzania bezpieczeństwem informacji według normy ISO 27001:2013; autor oraz współautor licznych publikacji z zakresu ochrony danych osobowych oraz nowych technologii.

W komentarzu w praktyczny sposób omówiono regulacje ustawy o świadczeniu usług drogą elektroniczną z uwzględnieniem zmian wynikających z ustawy wdrażającej RODO. Autor przedstawił w książce m.in. takie zagadnienia jak:

- obowiązki usługodawcy świadczącego usługi drogą elektroniczną,
- wyłączenie odpowiedzialności usługodawcy z tytułu świadczenia usług drogą elektroniczną,
- zawieranie umów on-line,
- zasady ochrony danych osobowych w związku ze świadczeniem usług drogą elektroniczną.

Uzupełnieniem części komentarzowej są liczne tabele, schematy i aktualne tezy z orzecnictwa TSUE dotyczące świadczenia usług elektronicznych. Publikacja zawiera także szerokie omówienie kwestii relacji zachodzących pomiędzy RODO a komentowaną ustawą.

Komentarz jest przeznaczony dla prawników praktyków: sędziów, adwokatów, radców prawnych. Może także zainteresować urzędników administracji publicznej, inspektorów ochrony danych, jak również wszystkie osoby zainteresowane tematyką świadczenia usług elektronicznych oraz nowoczesnych metod identyfikacji i uwierzytelniania, a także zasad ochrony danych osobowych.



9788381870382 W01P01

ISBN 978-83-8187-038-2



9 788381 870382

ZAMÓWIENIA:

INFOLINIA 801 04 45 45

ZAMOWIENIA@WOLTERSKLUWER.PL

WWW.PROFINFO.PL