****

**C R N A G O R A**

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. 06-11-3064-2/17**

**Podgorica, 20.04.2018. godine.**

**AGENCIJA ZA ELEKTRONSKE KOMUNIKACIJE I POŠTANSKU DJELATNOST**

**Bulevar Džordža Vašingtona br. 56**

**P O D G O R I C A**

Odlučujući po Zahtjevu Agencije za elektronske komunikacije i poštansku djelatnost br. 06-11-3064-1/17 od 23.03.2018. godine, kojim od Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama traži mišljenje o usaglašenosti Nacrta pravilnika o uslovima i načinu sprečavanja i suzbijanja zloupotreba i prevara u pružanju usluga elektronske pošte, a posebno u dijelu Zahtjeva za upis/brisanje telefonskog broja ili e-mail adrese u Rigistar telefonskih brojeva i e-mail adresa korisnika koji ne žele da primaju elektronske poruke odnosno telefonske pozive u svrhu direktnog marketinga, sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti, Savjet Agencije je na sjednici održanoj 20.04.2018. godine utvrdio sljedeće:

**M I Š LJ E NJ E**

**Nacrt pravilnika o uslovima i načinu sprečavanja i suzbijanja zloupotreba i prevara u pružanju usluga elektronske pošte je usaglašen sa odredbama Zakona o zaštiti podataka o ličnosti.**

**O b r a z l o ž e nj e**

Dana 23.03.2018. godine ovoj Agenciji se obratila Agencija za elektronske komunikacije i poštansku djelatnost Zahtjevom br. 06-11-3064-1/17 kojim traži Mišljenje o usaglašenosti Nacrta pravilnika o uslovima i načinu sprečavanja i suzbijanja zloupotreba i prevara u pružanju usluga elektronske pošte, a posebno u dijelu upisa/brisanja telefonskog broja ili e-mail adrese u Rigistar telefonskih brojeva i e-mail adresa korisnika koji ne žele da primaju elektronske poruke odnosno telefonske pozive u svrhu direktnog marketinga, sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti.

Postupajući u skladu sa članom 50 tačka 3 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti („Službeni list CG“, br. 79/08, 70/09, 44/12 i 22/17) -ZZPL, u kojem se navodi da Agencija daje mišljenja u vezi sa primjenom ovog zakona, a na osnovu predmetnog Zahtjeva , Savjet Agencije je mišljenja da je Nacrt pravilnika usaglašen sa odredbama Zakona o zaštiti podataka o ličnosti.

Prilikom razmatranja usklađenosti Nacrta pravilnika sa odredbama ZZPL-a, Savjet Agencije je pošao od sljedećih odredbi, i to:

- člana 1 kojim se propisuje da se zaštita podataka o ličnosti obezbjeđuje pod uslovima i na način propisan ovim zakonom, a u skladu sa principima i standardima sadržanim u potvrđenim međunarodnim ugovorima o ljudskim pravima i osnovnim slobodama i opšte prihvaćenim pravilima međunarodnog prava.

-člana 2 kojim se propisuje da se lični podaci moraju obrađivati na pošten i zakonit način i ne mogu se obrađivati u većem obimu nego što je potrebno da bi se postigla svrha obrade niti na način koji nije u skladu sa njihovom namjenom;

-člana 15 stav 1 kojim se propisuje da se prije obrade ličnih podataka u svrhe direktnog marketinga, licu mora dati mogućnost da se usprotivi obradi podataka;

- člana 15 stav 2 kojim se propisuje da ukoliko se u svrhe direktnog marketinga koriste podaci iz člana 13 ovog zakona - posebna kategorija, neophodna je saglasnost lica čiji se podaci obrađuju;

-člana 9 stav 1 tačka 6 kojim se propisuje da je saglasnost slobodno data izjava u pisanoj formi ili usmeno na zapisnik, kojom lice nakon što je informisano o namjeni obrade, izražava pristanak da se njegovi lični podaci obrađuju za određenu namjenu;

- člana 9 stav 1 tačka 7 kojim se propisuje da su posebne kategorije ličnih podataka lični podaci koji se odnose na rasno ili etničko porijeklo, političko mišljenja, vjersko ili filozofsko uvjerenje, članstvo u sindikalnim organizacijama, kao i podaci koji se odnose na zdravstveno stanje ili seksualni život.

S aspekta zaštite podataka o ličnosti, članovi 3, 4, 7, 8, 9, 10, 11 i 12Nacrta pravilnika su od naročitog značaja s obzirom da se njima uređuju pitanja iz oblasti zaštite podataka o ličnosti u vezi sa direktnim marketingom.

Članom 3 Nacrta pravilnika propisuju se obaveza operatora da obezbijedi tehničke i organizacione mjere zaštite od zloupotrebe u pružanju elektronske pošte i slanja neželjenih elektronskih poruka, dok se u stavu 2 propisuje obaveza operatora da obezbijedi primjerenu besplatnu zaštitu od neželjene elektronske pošte korisnicima svojih usluga, te da je isti dužan da primijeni efikasnu zaštitu u zavisnosti od trenutnih rizika. Članom 4 propisuje se obaveza Operatora usluga elektronske pošte da svojim korisnicima ponudi mogućnost uključivanja, isključivanja i podešavanja zaštite od neželjene elektronske pošte i zlonamjernih programa, pri čemu podešavanje sistema zaštite mora biti jednostavno i prilagođeno razumnim potrebama korisnika. U stavu 4 istog člana propisuje se obaveza dostavljanja obavještenja o elektronskoj pošti za koju je sistem zaštite utvrdio da sadrži zlonamjerne programe ili neželjenu elektronsku poštu, kao i podatke o adresi pošiljaoca elektronske pošte.

Na osnovu prethodno navedenog, Savjet Agencije je mišljenja da su član 3 i 4 Nacrta pravilnika u saglasnosti sa članom 24 ZZPL kojim se uređuju tehničke, kadrovske i organizacione mjere zaštite ličnih podataka prilikom obrade.

Članom 8 stav 2 Nacrta pravilnika se propisuje mogućnost prijavljivanja neželjene elektronske pošte operatoru, dok se u stavu 4 propisuje da je Operator elektronske pošte dužan da odgovori korisniku na svaki njegov prigovor u vezi sa neželjenom elektronskom poštom, u roku od osam dana od dana prijema tog prigovora.

Članom 15 ZZPL predviđeno je da se prije obrade ličnih podataka u svrhe direktnog marketinga, licu mora dati mogućnost da se usprotivi obradi podataka. Iz navedenog se može izvući zaključak da bi se licu trebalo omogućiti da i nakon prijema poruke koja se može tretirati kao direktni marketing, tj. poslije obrade podataka može uložiti prigovor.

Član 9 stav 1 Nacrta pravilnika propisuje da je upotreba automatskih govornih uređaja, bez ljudskog posredovanja (pozivni automati), faks aparata, direktni telefonski pozivi ili upotreba elektronske pošte za pozive prema korisniku, radi direktnog marketinga, dozvoljena samo uz prethodno pribavljenu saglasnost korisnika. Navedena norma svojim sadržajem u potpunosti odgovara članu 13 stav 1 Direktive 2002/58EZ, a takođe je saglasna i sa članom 15 ZZPL. Pomenutom direktivom se u članu 13 stav 4 propisuje da je zabranjeno slanje elektronskom poštom poruka u svrhu direktnog marketinga ukoliko je sakriven identitet pošiljaoca ili njegova adresa na koju bi primalac mogao poslati obavještenje o prestanku slanja ovih saopštenja. Prethodno navedena norma sadržana je u članu 11 stav 4 Nacrta pravilnika.

U članu 9 stavovi 2 i 3 uređuje se pitanje davanja saglasnosti. U stavu 2 propisuje se da se saglasnost može pribaviti pisanim putem, putem e-maila, SMS-a ili na drugi dokaziv način, dok se u stavu 3 propisuje da se pribavljanje saglasnosti putem e-maila, SMS, MMS ili drugih vrsta elektronskih poruka može obezbijediti i na način što korisnik prilikom prijema prvog e-maila, SMS, MMS ili drugih vrsta elektronskih poruka treba da potvrdno odgovori na prethodno definisanu adresu ili broj. U slučaju da korisnik ne odgovori potvrdno na prvu dobijeni e-mail, SMS, MMS ili drugu vrstu elektronskih poruka od strane pošiljaoca, smatra se da pošiljalac nema saglasnost korisnika. Prethodno navedeno je saglasno članu 9 stav 1 tačka 6 ZZPL.

Članovima 10, 11 i 12 uređuju se pitanja u vezi sa: formiranjem Registra, obima podataka koji sačinjavaju Registar, načina upisa/brisanja podataka u Registaru, obaveza provjere statusa korisnika u Registru prije slanja neželjene pošte, pristup podacima iz Registra.

Registar koji sadrži telefonske brojeve i e-mail adrese korisnika koji ne žele da primaju elektronske poruke odnosno telefonske pozive u svrhu direktnog marketinga, shodno odredbama ZZPL predstavlja zbirku ličnih podataka. EKIP kao rukovalac je ,shodno članu 27 ZZPL, u obavezi da prije uspostavljanja zbirke ličnih podataka dostavi obavještenje nadzornom organu koje sadži podatke iz člana 26 stav 2 ZZPL. Sama obrada ličnih podataka u konkretnom slučaju nije sporna imajući u vidu da se upis u Registar, tj. obrada njihovih ličnih podataka vrši na osnovu zahtjeva korisnika dostavljenog operatoru na jedan od načina koji su precizirani Pravilnikom, što se može tumačiti kao davanje saglasnosti, pa je takva obrada podataka shodno članu 10 ZZPL zakonita. Imajući u vidu da bi Registar sadržao samo telefonske brojeve i e-mail adrese korisnika koji ne žele da primaju elektronske poruke odnosno telefonske pozive u svrhu direktnog marketinga, ispoštovano je načelo proporcionalnosti obrade ličnih podataka s obzirom da je obim podataka ograničen na minimum koji je potreban za postizanje cilja pravilnog funkcioniranja odnosno svrhe obrade.

Savjet Agencije je razmatrajući cjelokupnu sadržinu Nacrta pravilnika zauzeo mišljenje da će se stupanjem na snagu istog, otkloniti veliki broj zloupotreba ličnih podataka u svrhe direktnog marketinga, a koji su u najvećem broju slučajeva direktna posljedica zloupotreba Univerzalnog imenika koji je propisan članom 84 Zakona o elektronskim komunikacijama ("Sl. list Crne Gore", br. 040/13, 056/13, 002/17). Prednje iz razloga što Univerzalni imenik otkriva lične podataka korisnika kao što su : ime i prezime, adresu i dodijeljeni pretplatnički broj, te na taj način lični podaci postaju „javni“ i podložni zloupotrebama u svrhu direktnog marketinga. Mogućnost korisnika da zahtijevaju zabranu unošenja i objavljivanja podataka iz Univerzalnog imenika u praksi se pokazala kao nedovoljna mjera zaštite od navedenih zloupotreba, međutim uz uvođenje Registra koji sadrži telefonske brojeve i e-mail adrese korisnika koji ne žele da primaju elektronske poruke odnosno telefonske pozive u svrhu direktnog marketinga u velikoj mjeri će se smanjiti mogućnost zloupotrebe.

Na osnovu naprijed navedenog, Savjet Agencije je mišljenja istaknutog u dispozitivu.

**SAVJET AGENCIJE:**

**Predsjednik, Muhamed Gjokaj**

**Dostavljeno:**

* Odsjeku za predmete i prigovore