

MEMORANDUM

KOMU: Štěpán Štrébl, místostarosta pro školství a informatiku
Městská část Praha 3

OD: Mgr. David Satke, advokát

DATUM: 22. září 2019

PŘEDMĚT: **Pověřenec pro ochranu osobních údajů – možnost vzájemného výkonu funkce pověřence**

Toto memorandum je důvěrné a jeho obsah může být chráněn zákonem. Je určeno pouze uvedenému příjemci a dalším osobám, které jsou jmenovitě uvedeny jako jeho příjemci. Jestliže nejste oprávněným příjemcem, pak jakákoli forma zveřejnění, reprodukce, kopírování, distribuce nebo šíření tohoto memoranda je přísně zakázána. Pokud jste obdrželi toto memorandum omylem, oznamte to, prosím, neprodleně jeho odeslateli.

1. ÚVOD

Dne 6. dubna 2019 bylo naší advokátní kanceláří pro Městskou část Praha 3 zpracováno memorandum ohledně „Posouzení povinnosti mít pověřence pro ochranu osobních údajů městskou částí a jí zřízenými příspěvkovými organizacemi podle nařízení GDPR a navazující právní úpravy ČR spolu s posouzením stávajícího plnění této povinnosti Městskou částí Praha 3“. Dne 14. května 2019 byl naší advokátní kanceláří k memorandu zpracováno doplnění s předmětem „Pověřenec pro ochranu osobních údajů – kteří zaměstnanci městské části mohou a nemohou být pověřeni výkonem funkce a z jakého důvodu“. Na základě těchto memorand byl vznesen požadavek na zodpovězení dotazu ohledně možnosti vzájemného výkonu funkce pověřence pro ochranu osobních údajů (dále jen „**pověřenec**“), tj. zda osoba může vykonávat funkci pověřence pro subjekt, který zároveň vykonává funkci pověřence pro tuto osobu.

2. POUŽITÉ PRÁVNÍ PŘEDPISY

Při vypracování tohoto memoranda jsme vycházeli zejména z následujících právních předpisů a dokumentů:

- (a) Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 2016/679 ze dne 27. dubna 2016, o ochraně fyzických osob v souvislosti se zpracováním osobních údajů a o volném pohybu těchto údajů a o zrušení směrnice 94/46/ES (obecné nařízení o ochraně osobních údajů) (dále jen „**GDPR**“);

- (b) Pokyny týkající se pověřenců pro ochranu osobních údajů vydaných pracovní skupinou pro ochranu údajů zřízenou podle článku 29 (WP29)¹;
- (c) Zákon č. 110/2019 Sb., o zpracování osobních údajů, a jeho důvodová zpráva;
- (d) Metodická pomůcka k aplikaci obecného nařízení o ochraně osobních údajů a zákona o zpracování osobních údajů v podmínkách školství vydaná Ministerstvem školství mládeže a tělovýchovy ČR;
- (e) Metodické doporučení k činnosti obcí k organizačně-technickému zabezpečení funkce pověřence pro ochranu osobních údajů podle obecného nařízení o ochraně osobních údajů v podmínkách obcí vydané Ministerstvem vnitra ČR; a
- (f) Stanovisko odboru centrální harmonizační jednotka č. 1b/2018 o možnosti vykonávat funkci pověřence interním auditorem.

3. VZÁJEMNÝ VÝKON FUNKCE POVĚŘENCE

Ohledně podmínek výkonu funkce pověřence v souladu s GDPR zcela odkazujeme na závěry memoranda z 6. dubna 2019 a jeho doplnění ze 14. května 2019.

Při vzájemném výkonu funkce pověřence samozřejmě platí požadavky na profesní kvality, odborné znalosti osoby a schopnosti plnit úkoly stanovené v článku 39 GDPR.

GDPR požaduje, aby výkon funkce pověřence byl nezávislý. Konkrétně je v tomto ohledu uvedeno, že správce a zpracovatel zajistí, aby pověřenec pro ochranu osobních údajů nedostával žádné pokyny týkající se výkonu svých úkolů a v této souvislosti nesmí být pověřenec propuštěn ani sankcionován. Další obecné pravidlo uvedené v GDPR rovněž stanoví, že pověřenec nesmí být ve střetu zájmů (tj. střetu úkolů z funkce pověřence a jiných úkolů prováděných pro správce nebo zpracovatele). Nezávislost je podstatná z toho důvodu, že pověřenec kromě jiných funkcí plní dle ustanovení článku 39 GDPR rovněž monitorování souladu s GDPR.

Při vzájemném výkonu funkce pověřence, tedy v případě, kdy například městská část A bude plnit funkci pověřence pro městskou část B, a městská část B naopak bude plnit funkci pověřence pro městskou část A, může existovat riziko, že rozhodnutí pověřence by mohla být ovlivněna očekáváním jakési reciprocit. Pokud by tomu tak opravdu bylo, mohlo by se jednat o zásah do nezávislého výkonu funkce pověřence. Podle našeho názoru je však tuto otázku třeba posuzovat vždy v konkrétním případě a je především na konkrétním subjektu a pověřenci, aby dostatečně posoudili náležitosti na řádný výkon funkce pověřence a učinili takové kroky, aby takový výkon byl v souladu s GDPR.

Je proto třeba uzavřít, že vzájemný výkon funkce pověřence není GDPR v zásadě zakázán, ale v konkrétním případě je třeba vždy zajistit nezávislost výkonu funkce pověřence a eliminaci případného střetu zájmů.

GDPR stanoví, že je to správce nebo zpracovatel, kdo musí zajistit a být schopen doložit, že zpracování je prováděno v souladu s nařízením. **Je odpovědností správce nebo zpracovatele,**

¹ WP 29 je pracovní skupina zřízená podle článku 29. směrnice 95/46/EC, která je po účinnosti GDPR se změnila v Evropský sbor pro ochranu osobních údajů (EPDB). Jedná se o nezávislý evropský poradní orgán na ochranu dat a soukromí a orgán, zajišťující jednotné uplatňování GDPR členskými státy.

aby jmenoval takového pověřence, který zvládne rozsah úkolů požadovaných nařízením a splní podmínky nezávislosti a absence střetu zájmů.

4. PŘEDPOKLADY A OMEZENÍ

Toto memorandum je vydáno za těchto předpokladů a s následujícími omezeními:

- (a) Předpokládáme, že informace a dokumenty, které nám byly poskytnuty pro účely vypracování tohoto memoranda, ať už zadavatelem nebo získány z veřejných zdrojů, jsou ve všech podstatných ohledech pravdivé, aktuální, správné, a že nejsou zavádějící.
- (b) Toto memorandum bylo vydáno podle práva platného v České republice.
- (c) Závěry tohoto memoranda nejsou závěry právně závaznými. Závěry obsažené v tomto memorandu vyjadřují právní názor zpracovatele, který se může od právního názoru orgánů veřejné moci (zejména soudů) odlišovat. Nelze vyloučit, že by orgány veřejné moci mohly posoudit jednotlivé otázky odlišně, případně že by mohly dospět k jiným závěrům.

Budete-li mít v souvislosti s výše uvedeným jakékoli další otázky či připomínky, neváhejte se na mě prosím kdykoliv obrátit.

S pozdravem,

Mgr. David Satke, advokát