**Ministerstvo práce a sociálních věcí**

**Na Poříčním právu 1/376**

**128 01 Praha 2**

Praha, dne 20. února 2018

**Stanovisko k použití nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) 2016/679 ze dne 27. dubna 2016, o ochraně fyzických osob v souvislosti se zpracováním osobních údajů a o volném pohybu těchto údajů (obecné nařízení o ochraně osobních údajů, dále jen „nařízení“), které nabude platnosti dne 25. 5. 2018, při poskytování služby péče o děti v mikrojeslích a v dětské skupině**

**1. Definice osobního údaje, správce, zpracovatele a zpracování osobních údajů**

Osobním údajem podle článku 4 nařízení jsou ***veškeré informace*** *o identifikované nebo identifikovatelné fyzické osobě, kterou* ***lze přímo či nepřímo identifikovat****, zejména odkazem na určitý identifikátor, například jméno, identifikační číslo, lokační údaje, síťový identifikátor nebo na jeden či více zvláštních prvků fyzické, fyziologické, genetické, psychické, ekonomické, kulturní nebo společenské identity této fyzické osoby.*

- jedná se o jakýkoliv údaj, který lze spojit s konkrétním člověkem (tj. děti a rodiče, ale i pečující osoba, osoby, které vyzvedávají děti z mikrojeslí a dětských skupin) – například jméno, příjmení, e-mailová adresa tvořená ze jména a příjmení člověka nebo jeho zkratek, fotografie, datum narození a podle rozhodování Evropského soudního dvora i IP adresa. Ten, jehož se osobní údaj týká, se nazývá **subjekt údajů**.

- pozornost zasluhují zejména **zvláštní osobní údaje (dříve citlivé údaje)**, které vypovídají o názorech, náboženském vyznání či filozofickém přesvědčení nebo členství v odborech, a zpracování genetických údajů, biometrických údajů za účelem jedinečné identifikace fyzické osoby a údajů o zdravotním stavu či o sexuálním životě nebo sexuální orientaci fyzické osoby. Pro účely mikrojeslí nebo dětské skupiny by se mohlo jednat o údaje **o zdravotním stavu dítěte** nebo například o různých stravovacích požadavcích, které mohou vyplývat například **z náboženského vyznání rodičů**.

Správcem je *“fyzická nebo právnická osoba, orgán veřejné moci, agentura nebo jiný subjekt, který sám nebo společně s jinými* ***určuje účely a prostředky zpracování osobních údajů****“. „Zpracovatelem“ fyzická nebo právnická osoba, orgán veřejné moci, agentura nebo jiný subjekt, který* ***zpracovává osobní údaje pro správce****“*. Zpracovatel má povinnost mlčenlivosti a zpracovává osobní údaje na základě pokynu správce. Pro účely mikrojeslí a dětských skupin je správcem poskytovatel a zpracovatelem pečující osoba nebo jiný zaměstnanec poskytovatele, který bude s osobními údaji pracovat (například účetní). Pro účely mikrojeslí a dětských skupin bude často osoba správce a zpracovatele jeden subjekt.

Zpracováním osobních údajů se rozumí: „***shromáždění, zaznamenání, uspořádání, strukturování, uložení, přizpůsobení nebo pozměnění, vyhledání, nahlédnutí, použití, zpřístupnění přenosem, šíření*** *nebo jakékoliv jiné zpřístupnění, seřazení či zkombinování, omezení, výmaz nebo zničení“.*

**2. Kdy je možné osobní údaje shromažďovat**

***A. Plnění povinnosti dané zákonem podle článku 6 odst. 1 písm. c) nařízení***

V textu nařízení v článku 6 odst. 1 písm. c) se stanoví, že osobní údaje je možné zpracovávat, pokud správce, který tyto údaje zpracovává, tak činí k plnění zákonné povinnosti.

Podle § 11 odstavec 1 zákona č. 247/2014 Sb., o  poskytování služby péče o dítě v dětské skupině (na základě zákona o mikrojeslích budou poskytované stejné údaje):

*(1) Poskytovatel je povinen vést za účelem zajištění kvality poskytované péče, provozních a organizačních záležitostí poskytování služby péče o dítě v dětské skupině a pro účely kontroly podmínek poskytování péče podle tohoto zákona a jiných právních předpisů evidenci dětí, která obsahuje tyto údaje:*

*a) jméno, popřípadě jména, a příjmení, datum narození a adresu místa pobytu dítěte,*

*b) jméno, popřípadě jména, příjmení rodičů a adresu místa pobytu alespoň jednoho z rodičů, liší-li se od adresy místa pobytu dítěte,*

*c) jméno, popřípadě jména, příjmení a adresu místa pobytu osoby, která na základě pověření rodiče může pro dítě docházet,*

*d) dny v týdnu a doba v průběhu dne, po kterou dítě v dětské skupině pobývá,*

*e) údaj týkající se úhrady nákladů za službu péče o dítě v dětské skupině,*

*f) údaj o zdravotní pojišťovně dítěte,*

*g) telefonní, popřípadě jiný kontakt na rodiče a na osobu uvedenou v písmeni c),*

*h) údaj o zdravotním stavu dítěte a o případných omezeních z něho vyplývajících, které by mohly mít vliv na poskytování služby péče o dítě v dětské skupině; rodič je povinen informovat poskytovatele o změně zdravotního stavu nebo případných omezeních spojených se změnou zdravotního stavu, které by mohly mít vliv na poskytování služby péče o dítě v dětské skupině,*

*i) údaj o tom, že se dítě podrobilo stanoveným pravidelným očkováním nebo že je proti nákaze imunní anebo že se nemůže očkování podrobit pro trvalou kontraindikaci.*

Ke shromažďování těchto údajů nemusí mít poskytovatel péče služby o děti v dětské skupině souhlas subjektu údajů. V praxi se bude jednat zejména o údaje v písmenech a) – c), g) – i).

***B. Souhlas subjektu údajů ke konkrétnímu účelu nebo účelům podle článku 6 odst. 1 písm. a) nařízení***

Správce musí získat souhlas subjektu údajů, pokud bude shromažďovat nebo jinak zpracovávat osobní údaje, které nejsou nutné k plnění právních povinností správce. Jednalo by se například o fotografie, které by byly zveřejňované na webových stránkách a byly by veřejně dostupné pro marketingové účely. Například údaj povolání rodičů, jejich datum narození nebo rodné číslo rodičů či číslo občanského průkazu rodičů nebo osob, které dítě vyzvedávají, jsou údaje „navíc“, a k jejich shromažďování by poskytovatel služby měl mít souhlas subjektu údajů.

Soudy považují za dostatečný identifikátor osoby jméno, příjmení, bydliště a datum narození. Datum narození rodičů nelze bez souhlasu rodiče podle zákona o dětských skupinách shromažďovat, rodič by musel souhlasit s jeho uvedením poskytovateli péče.

Nařízení se řídí zásadou **minimalizace údajů**, a poskytovatel by měl zvážit, zda osobní údaje, které shromažďuje, opravdu nutně potřebuje k poskytování služby péče služby o dítě v dětské skupině nebo v mikrojeslích.

Dále platí pravidlo souhlasu **ke konkrétnímu účelu a na konkrétní dobu**. Tedy nelze poskytnout souhlas například s použitím fotografie paušálně ke všem aktivitám poskytovatele, ale tyto aktivity musí být přímo vymezené.

Pokud bude účetnictví vypracovávat jiná osoba než poskytovatel, musí být předání údajů dalšímu subjektu rovněž odsouhlasené. Rovněž v případě, že bude při provozování mikrojeslí nebo dětské skupiny vytvořený informační systém, který bude provozovat externí dodavatel, bude nutné získat souhlas ke zpracování údajů tímto externím zpracovatelem (například v případě poskytovatele, který bude provozovat více mikrojeslí nebo dětských skupin a zřídí pro jejich provoz informační systém provozovaný jiným subjektem).

Příklad souhlasu (převzato z Metodické pomůcky k aplikaci obecného nařízení o ochraně osobních údajů a zákona o zpracování osobních údajů v podmínkách školství, str. 12):

*Souhlas se zpracováním osobních údajů může být formulován např. takto*:

*„Já paní XY dávám výslovný souhlas ke zpracování těchto osobních mých osobních údajů … nebo osobních údajů o mém dítěti AA (např. fotografie), a to pro účel:*

*- propagace školy a její činnosti na webových stránkách školy XX ve školním roce 2018/2019 (po dobu studia),*

*- zveřejnění v propagačních materiálech školy nebo pro účel účasti na školní olympiádě pořádané BB v prosinci 2018,*

*- účasti na školní soutěži CC v roce 2018, včetně předání osobních údajů pořadateli vyššího kola soutěže a Ministerstvu školství, mládeže a tělovýchovy,*

*- zpracování školní ročenky pro rok 2018 a jejího dokumentačního a historického významu apod.“.*

*„Já paní XY dávám výslovný souhlas ke zpracování mých osobních údajů v rozsahu ….. za účelem vedení údajů v rámci absolventského portálu Univerzity YZ, a to po celou dobu existence tohoto portálu.“.*

**Souhlas nemusí být písemný.** Lze to ale doporučit, protože souhlas musí být vždy správcem údajů doložitelný. Například u souhlasu daném e-mailově hrozí riziko, že se neprokáže, že e-mail skutečně posílala osoba, která je subjektem údajů. Souhlas lze kdykoli odvolat.

V případě pochybností, zda je nutné ke zpracování údaje mít souhlas subjektu údajů, nebo je to plnění právní povinnosti správce, a tento údaj nemusí být subjektem údajů „odsouhlasen“, lze se přiklonit k názoru, že **je lepší si souhlas od subjektu údajů vyžádat.**

***C. Zpracovávání osobních údajů při realizaci poskytování dotací***

Dotační řízení (od podané žádosti, přes kontrolu čerpání až po udržitelnost projektu) nebo monitoring projektů (čerpání finančních prostředků) hrazených z operačních programů Evropské unie nemá oporu v zákoně, a proto ke shromažďování osobních údajů při realizaci dotace **by měl dán souhlas subjektů údajů.**

Podle článku 125 odst. 2 písm. d) a e) Nařízení Evropského Parlamentu a Rady č. 1303/2013 je možné zpracovávat osobní údaje osob podpořených z dotace, které se uchovávají a zaznamenávají v počítačových systémech o každé operaci nezbytné pro realizaci čerpání dotace. Ta se týká Evropského fondu pro regionální rozvoj, **Evropského sociálního fondu**, Fondu soudržnosti, Evropského zemědělského fondu pro rozvoj venkova a Evropského námořního a rybářského fondu.

Otázkou je, zda je to výjimka z nutnosti žádat souhlas subjektu údajů. V každém případě je vždycky nejjistější opatřit souhlas subjektu údajů i v takto ne úplně jasných případech.

***D. Zpracování je nezbytné pro splnění smlouvy se subjektem údajů podle článku 6 odst. 1 písm. b) nařízení***

Plnění smlouvy a opatření přijatá před uzavřením smlouvy na žádost tohoto subjektu údajů umožňují zpracovávat údaje bez souhlasu subjektu údajů. Zde se budou prolínat údaje poskytnuté na základě zákona a údaje poskytnuté rodiči při uzavření smlouvy.

***E. Zpracování zvláštních kategorií osobních údajů podle článku 9 nařízení***

Zvláštní osobní údaje by **neměly být zpracovávány vůbec**, pokud k tomu subjekt údajů nedal souhlas pro jeden nebo více stanovených důvodů (například pro poskytování stravy) nebo to není potřebné k ochraně životně důležitých zájmů subjektu údajů (například ze zdravotního hlediska).

**3. Jak zabezpečit zpracovávané osobní údaje**

Článek 32 nařízení říká: *„S přihlédnutím ke stavu* ***techniky, nákladům na provedení, povaze, rozsahu, kontextu a účelům zpracování*** *i k různě pravděpodobným a* ***různě závažným rizikům pro práva a svobody fyzických osob****, provedou správce a zpracovatel* ***vhodná technická a organizační opatření, aby zajistili úroveň zabezpečení*** *odpovídající danému riziku.“*

Správce a zpracovatel mají přijmout vhodná technická a organizační opatření a začlenění do zpracování nezbytné záruky, a to jak v **podobě určení prostředků pro zpracování**, tak v podobě **vlastního zpracování**.

Při posuzování úrovně bezpečnosti se zohlední zejména rizika, která představuje zpracování, jako náhodné nebo protiprávní zničení, ztráta, pozměňování, neoprávněné zpřístupnění osobních údajů a neoprávněný přístup k takovým údajům.

Pro úroveň mikrojeslí a dětských skupin to znamená mít dostatečně chráněný přístup k údajům dětí, rodičů, vyzvedávajících osob nebo zaměstnanců poskytovatele – jednak formou **fyzické bezpečnosti a jednak formou chráněného přístupu k datům zpracovávaným elektronicky**. Pokud poskytovatel vede evidenci jako papírové složky nebo vede evidenci v počítači, měly by k nim mít přístup pouze pečující osoby nebo další zaměstnanci, kteří se podílejí na plnění zákonných povinností poskytovatele. Stejně tak pokud se komunikuje s rodiči prostřednictvím e-mailu nebo mobilního zařízení, kde se dají získat kontakty na rodiče, měli by k nim opět mít přístup jenom poskytovatel, pečující osoby nebo určení zaměstnanci poskytovatele.

**Povinnost šifrování ani pseudonymizace**[**nejsou výslovnou podmínkou**](http://www.privacy-regulation.eu/cs/32.htm)**zpracování osobních údajů** (článek 32 nařízení je uvádí jako jednu z možností). Jsou bezpečnostním prvkem, který i v některých případech může správci **zlepšit jeho postavení v případě úniků těchto údajů**, jelikož v takovém případě se na něj nemusí (v závislosti na případu, neznamená to, že pokaždé) vztahovat povinnost ohlašovat případ porušení zabezpečení osobních údajů dozorovému úřadu, resp. jej oznamovat subjektu údajů.

**4. Další povinnosti správce osobních údajů a práva subjektu údajů**

A. Při získání osobních údajů informuje správce subjekt údajů o **totožnosti a kontaktních údajích správce a jeho případného zástupce**, o účelu zpracování a případně o dalších příjemcích osobních údajů (například ve vnitřních pravidlech by mohl být odstavec s těmito informacemi). Rovněž subjekt údajů má právo získat od správce na vyžádání **potvrzení, zda osobní údaje, které se ho týkají, jsou či nejsou zpracovávány**, a pokud je tomu tak, má právo získat přístup k těmto osobním údajům.

B. Správce je povinen upravit postup, jakým způsobem se **může subjekt údajů na správce osobních údajů obracet** ohledně řešení různých situací (např. při uplatňování námitek ke zpracovaným údajům nebo uplatnění práva na informace, jaké údaje o osobě zpracovává) nebo ohledně přijatých opatření týkajících se osobních údajů (např. ve vnitřních pravidlech napsat, že se má obracet písemně, a správce je povinen odpovědět písemně do jednoho měsíce).

**C. Právo být zapomenut** v článku 17 nařízení, tedy povinnosti správce, který osobní údaje zpracoval, například je zveřejni, tyto údaje **vymazat, informovat všechny další správce, kteří tyto osobní údaje zpracovávají, že subjekt údajů žádá o výmaz veškerých odkazů na tyto osobní údaje, jejich** kopie či replikace.

D. Pokud jsou údaje zpracovávané automatizovaně, má subjekt údajů právo získat osobní údaje, které se ho týkají ve strukturovaném**, strojově čitelném formátu**, případně může správce **požádat, aby jeho osobní údaje byly takto poskytnuty správci dalšímu podle článku 20 nařízení.**

E. Správce má ohlásit případy porušení zabezpečení osobních údajů dozorovému úřadu a subjektu údajů za podmínek uvedených v článku 33 a 34 nařízení do 72 hodin, odkdy se o porušení zabezpečení dozvěděl. Za porušení zabezpečení osobních údajů se považuje porušení zabezpečení, které vede k **náhodnému nebo protiprávnímu zničení, ztrátě, změně nebo neoprávněnému poskytnutí nebo zpřístupnění přenášených, uložených nebo jinak zpracovávaných osobních údajů.** Pokud dojde k porušení zabezpečení osobních údajů, měl by správce zvážit, zdali nejde o okolnost, **kterou je nutné ohlásit dozorovému úřadu**, resp. oznámit subjektu údajů. Tyto povinnosti nastanou tehdy, pokud porušení zabezpečení představuje **riziko, resp. vysoké riziko** pro práva a svobody fyzických osob.

Například pokud paní uklízečka se podívala do své emailové schránky, kde jsou zpracovávané údaje dětí, a přístup k těmto údajům na počítači nebyl v daný okamžik chráněný heslem, jedná se o porušení zabezpečení údajů, ale není zde velké riziko pro práva a svobody fyzických osob. Správce údajů by například z historie na počítači měl zjistit prohlížené soubory. Pokud však dojde k odcizení počítače, kde jsou osobní údaje dětí a jejich rodičů, jedná se poměrně o velké bezpečnostní riziko a měl by ho nahlásit úřadu.

F. Správce má povinnost **vést záznamy o činnostech zpracování** v rozsahu a za podmínek upravených v čl. 30 nařízení. Pokud má správce méně než 250 zaměstnanců (drtivá většina dětských skupin a mikrojeslí), pak má záznamy vést, pokud zpracování představuje **riziko pro práva člověka**, jehož osobní údaje jsou zpracovávány, **není-li zpracování pouze příležitostné**, nebo jde-li o **zpracování zvláštních kategorií údajů** (viz čl. 9 nařízení). Dá se proto předpokládat, že uvedené záznamy se mikrojeslí a dětských skupin budou týkat pouze v případě, že se budou týkat zvláštní kategorie údajů (např. zdravotní stav dítěte).

G. Subjekt údajů má právo **podat stížnost u dozorového orgánu** (Úřad na ochranu osobních údajů).

**4. Závěr:**

1. Osobní údaje se mohou zpracovávat na základě zákona, souhlasu subjektu údajů nebo jejich zpřístupnění při uzavírání smlouvy. Při pochybnostech je vždy lepší mít souhlas subjektu údajů.
2. Souhlas musí být udělen jednoznačně ke konkrétním činnostem správce údajů.
3. Shromažďované údaje je dobré minimalizovat na ty nezbytně nutné.
4. Zabezpečení údajů nemusí být šifrováno, stačí je zaheslovat nebo fyzické složky zamykat.
5. Subjekt údajů se správce může dotazovat, jaké údaje o něm shromažďuje, může uplatňovat námitky, žádat opravy a žádat jejich výmaz. Správce bude nucen v některých případech vést záznamy o zpracování údajů.