

Решение на Комитета със задължителен характер (член 66)



**Спешно решение със задължителен характер 01/2021  
съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД по искане на  
Хамбургския (германски) надзорен орган за приемането  
на окончателни мерки по отношение на Facebook Ireland  
Limited**

**Прието на 12 юли 2021 г.**

## Съдържание

|       |                                                                                                                                                      |    |
|-------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1     | Кратко изложение на фактите .....                                                                                                                    | 4  |
| 2     | Компетентност на ЕКЗД да приема спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД.....                                   | 8  |
| 2.1   | Наличие на искане съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, постъпило от НО в ЕИП.....                                                                   | 8  |
| 2.2   | НО е предприел временни мерки съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД.....                                                                              | 8  |
| 2.3   | Заключение .....                                                                                                                                     | 8  |
| 3     | Право на добра администрация .....                                                                                                                   | 8  |
| 4     | Относно необходимостта да се поискат окончателни мерки .....                                                                                         | 9  |
| 4.1   | Относно наличието на нарушения .....                                                                                                                 | 9  |
| 4.1.1 | Резюме на цялостната позиция на НО на германския орган за защита на данните за Хамбург .....                                                         | 9  |
| 4.1.2 | Сигурност и цялост на данните на Facebook .....                                                                                                      | 11 |
| 4.1.3 | Подобряване на опита с продуктите .....                                                                                                              | 21 |
| 4.1.4 | Маркетингови съобщения и директен маркетинг.....                                                                                                     | 34 |
| 4.1.5 | Приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business.....                                                                                                  | 38 |
| 4.1.6 | Сътрудничество с други дружества на Facebook .....                                                                                                   | 44 |
| 4.1.7 | Заключение .....                                                                                                                                     | 48 |
| 4.2   | Относно наличието на спешна необходимост от приемане на окончателни мерки чрез дерогация от механизмите за сътрудничество и съгласуваност.....       | 48 |
| 4.2.1 | Възможно прилагане на правна презумпция за спешност, обосноваваща необходимостта от дерогация от механизмите за сътрудничество и съгласуваност ..... | 49 |
| 4.2.2 | Наличие на спешност извън всяка правна презумпция съгласно ОРЗД и необходимостта от дерогация от механизмите за сътрудничество и съгласуваност ..... | 51 |
| 4.2.3 | Заключение .....                                                                                                                                     | 55 |
| 5     | Относно подходящите крайни мерки.....                                                                                                                | 55 |
| 6     | Спешно решение със задължителен характер.....                                                                                                        | 56 |
| 7     | Заключителни бележки.....                                                                                                                            | 57 |

## Европейският комитет по защита на данните,

като взе предвид член 66 от Регламент (ЕС) 2016/679 на Европейския парламент и на Съвета от 27 април 2016 г. относно защитата на физическите лица във връзка с обработването на лични данни и относно свободното движение на такива данни и за отмяна на Директива 95/46/ЕО (Общ регламент относно защитата на данните) (наричан по-долу **ОРЗД**)<sup>1</sup>,

като взе предвид Споразумението за Европейското икономическо пространство (ЕИП), и по-специално приложение XI и Протокол 37 към него, изменени с Решение № 154/2018 на Съвместния комитет на ЕИП от 6 юли 2018 г.<sup>2</sup>,

като взе предвид членове 11, 13, 23 и 39 от Правилника за дейността на ЕКЗД<sup>3</sup>, наричан по-долу **ПД на ЕКЗД**,

като има предвид, че:

(1) Основната роля на Европейския комитет по защита на данните (наричан по-долу **ЕКЗД** или **Комитетът**) е да гарантира последователното прилагане на ОРЗД в ЕИП. За тази цел той може да приема становища и решения със задължителен характер при различни обстоятелства, описани в членове 63—66 от ОРЗД. С ОРЗД се създава и механизъм за сътрудничество между надзорните органи. Съгласно член 60 от ОРЗД водещият надзорен орган си сътрудничи с другите засегнати надзорни органи (наричани по-долу **ЗНО**) и се стреми към постигането на консенсус.

(2) По силата на член 66, параграф 1 от ОРЗД при извънредни обстоятелства, когато даден надзорен орган счита, че е налице спешна необходимост да се действа в защита на правата и свободите на субектите на данни, той може чрез дерогация от механизма за съгласуваност, предвиден в членове 63, 64 и 65, или процедурата, предвидена в член 60 от ОРЗД, да приеме незабавно временни мерки, водещи до правни последици на собствената му територия, с определен срок на валидност, който не надвишава три месеца.

(3) В съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, когато надзорен орган е предприел мярка съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД и счита, че е необходимо спешно да бъдат приети окончателни мерки, той може да поиска от Комитета спешно становище или спешно решение със задължителен характер, като изтъкне причини за искането на такова становище или решение. Искането за спешно становище или спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграфи 2 и 3 от ОРЗД не е задължително.

(4) В съответствие с член 11, параграф 2 от ПД на ЕКЗД искането за решение със задължителен характер се подава до ЕКЗД чрез информационната и комуникационната система, посочена в член 17 от ПД на ЕКЗД.

(5) В съответствие с член 13, параграф 2 от ПД на ЕКЗД надзорният орган, който иска спешно решение със задължителен характер, представя всички относими документи. Когато е необходимо, представените от компетентния надзорен орган документи се превеждат на английски език от секретариата на ЕКЗД. След като председателят и компетентният надзорен

---

<sup>1</sup>ОВ L 119, 4.5.2016 г., стр. 1.

<sup>2</sup>Позоваванията на „държави членки“ в настоящото решение следва да се разбират като позовавания на „държавите — членки на ЕИП“. Позоваванията на „ЕС“ следва да се разбират, когато е уместно, като позовавания на „ЕИП“.

<sup>3</sup>Правилник за дейността на ЕКЗД, приет на 25 май 2018 г., последно изменен и приет на 8 октомври 2020 г.

орган решат, че досието е пълно, то се предава от секретариата на ЕКЗД на членовете на Комитета без ненужно забавяне.

(6) В съответствие с член 66, параграф 4 от ОРЗД и член 13, параграф 1 от ПД на ЕКЗД спешното решение със задължителен характер на ЕКЗД се приема с обикновено мнозинство от членовете на ЕКЗД в срок от две седмици след решението на председателя и на компетентния надзорен орган, че досието е пълно.

(7) В съответствие с член 39, параграф 1 от ПД на ЕКЗД, ако Комитетът не реши друго, всички приети от него окончателни документи се оповестяват на интернет страницата му.

## 1 КРАТКО ИЗЛОЖЕНИЕ НА ФАКТИТЕ

1. Настоящият документ съдържа спешно решение със задължителен характер, прието от ЕКЗД съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, по искане на Хамбургския комисар за защита на данните и свобода на информацията (наричан по-долу Хамбургски **НО**) в рамките на процедурата по спешност съгласно член 66 от ОРЗД.
2. След уведомяването на германските потребители от страна на WhatsApp Ireland Ltd (наричано по-долу **WhatsApp IE**) относно новите условия за ползване на услугата и политиката за поверителност на личните данни, както и относно удължаването на крайния срок за предоставяне на съгласие от потребителите до 15 май 2021 г., Хамбургския орган стига до заключението, че Facebook Ireland Ltd (наричано по-долу **Facebook IE**) вече обработва данни на потребители на WhatsApp, пребиваващи в Германия, за свои собствени цели в някои случаи и че обработването за собствени цели е предстоящо в други случаи. НО на Хамбург счита, че обработването на лични данни на потребителите на WhatsApp IE, пребиваващи в Германия, от Facebook IE за негови собствени цели нарушава член 5, параграф 1, член 6, параграф 1 и член 12, параграф 1 от ОРЗД. Поради това на 10 май 2021 г. надзорният орган за защита на данните приема временни мерки съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД въз основа на преценката си, че обстоятелствата са извънредни и е налице спешна необходимост от действия за защита на правата и свободите на субектите на данни.
3. С временните си мерки НО на Хамбург забранява на Facebook IE за срок от 3 месеца да обработва лични данни на потребители на WhatsApp, пребиваващи в Германия, които се предават от WhatsApp IE на Facebook IE за целите на: 1. сътрудничеството с други дружества на Facebook<sup>4</sup>; 2. сигурността и целостта на данните на Facebook; 3. подобряването на опита с продуктите; 4. маркетинговите съобщения и директния маркетинг; 5. приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business; до степента, в която обработването се извършва за собствените цели на Facebook IE.
4. На 7 юни 2021 г. НО на Хамбург иска от ЕКЗД да приеме спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, с което да разпорежи прилагането на

---

<sup>4</sup> Електронна препратка в насочената към обществеността информация на WhatsApp отвежда към страница на WhatsApp, в която се обяснява, че понятието **дружества на Facebook** се отнася до Facebook Inc., Facebook IE, Facebook Payments Inc., Facebook Payments International Limited, Facebook Technologies LLC, Facebook Technologies Ireland Limited, WhatsApp LLC и WhatsApp IE. В това спешно решение със задължителен характер понятието **други дружества на Facebook** се отнася до всички дружества на Facebook, с изключение на WhatsApp IE.

окончателни мерки, като разшири временните си мерки както по време, така и по териториален обхват.

5. В таблицата по-долу е представена обобщена хронология на събитията, довели до внасянето на въпроса от НО на Хамбург чрез процедурата по спешност:

|              |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |
|--------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 8.12.2020 г. | Ирландският надзорен орган („Комисия за защита на данните“, наричана по-долу <b>НО на Ирландия</b> , или, като водещ надзорен орган в този случай, <b>ВНО</b> ) използва вътрешната информационна и комуникационна система на ЕКЗД (наричана по-долу <b>ИСВП</b> ), процедура „Доброволна взаимопомощ“ (наричан по-долу <b>ДВ</b> ), за да информира ЗНО, че WhatsApp IE възнамерява да промени своята политика за поверителност на личните данни и условията за ползване на услугата, приложими за потребители, пребиваващи в Европейския съюз (наричани по-долу <b>актуализирани условия</b> ). ВНО споделя копия от преработената политика за поверителност на личните данни, включително редакционната версия, в която са отбелязани промените (наричана по-долу <b>политика за поверителност</b> ), известието за правно основание (което ще бъде включено в политиката за поверителност), съответната извадка от условията за ползване, функцията за качване на контакти и актуализираната версия на Често задаваните въпроси (ЧЗВ) „Как работим с дружествата на Facebook“ (наричани по-долу, заедно, <b>насочена към обществеността информация на WhatsApp</b> ). |
| 14.1.2021 г. | НО на Хамбург изпраща писмо до ВНО, като използва системния файл в ИСВП, открит от ВНО. Той повдига въпроса за това, че ВНО не е представил становището си по актуализираните условия, и споделя въпроси относно актуализираните условия, включително такива, адресирани пряко до ВНО.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                    |
| 15.1.2021 г. | НО на Ирландия изпраща писмо до ЗНО, за да го информира, че са се срещнали с WhatsApp IE, за да обсъдят новите актуализирани условия, и че ще събере цялостна обратна информация от ЗНО и ще я предаде на WhatsApp IE за последващи действия.<br>Няколко дни след това ВНО споделя със ЗНО чрез ДВ писмо от WhatsApp IE от 5 февруари 2021 г., в което се отговаря на въпросите, повдигнати от ЗНО, включително от НО на Хамбург.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                         |
| 12.2.2021 г. | НО на Хамбург споделя писмо с ВНО, като използва същата процедура за ДВ в ИСВП. НО на Хамбург подчертава факта, че ВНО не е споделил собствените си виждания по въпроса. Германският надзорен орган уведомява ВНО за опасенията си относно споделянето на данни от Facebook IE и WhatsApp IE за различни цели на всяко от дружествата. НО на Хамбург заключава, че <i>WhatsApp и Facebook споделят данни за различни цели на всяко от дружествата. В случай че ирландската комисия за защита на личните данни (ИКЗЛД) не извърши по-задълбочена проверка в качеството си на водещ орган, ние уведомяваме относно възможността за процедура по спешност съгласно член 66 от ОРЗД.</i>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      |
| 24.2.2021 г. | Използвайки ДВ, ВНО отговаря на Германския орган, че е препратил допълнителните въпроси относно актуализираните условия към WhatsApp IE на 15 февруари 2021 г. ВНО също така прилага към съобщението си до НО на Хамбург последния отговор на WhatsApp IE от 22 февруари 2021 г.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                          |
| 4.3.2021 г.  | Използвайки ДВ, НО на Хамбург изпраща ново писмо до ВНО, в което подчертава съществената необходимост от допълнителни разяснения и прави коментари относно актуализираните условия и отговорите,                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                          |

|              |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                |
|--------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
|              | предоставени от WhatsApp IE. Германският орган иска от ВНО да проведе разследване на конкретното обработване от страна на WhatsApp IE и Facebook.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |
| 12.4.2021 г. | НО на Хамбург се свързва с Facebook IE, за да го изслуша, преди да издаде временни мерки съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД. Органът уведомява секретариата на ЕКЗД, че възнамерява да започне официална процедура по член 66 от ОРЗД срещу Facebook IE, и го моли да информира председателя на ЕКЗД и ВНО. След последващо искане от страна на НО на Хамбург секретариатът на ЕКЗД също така споделя информацията с всички членове на ЕКЗД.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 |
| 19.4.2021 г. | Използвайки ДВ, ВНО пише до ЗНО, за да го информира, че в актуализираните условия [...] <i>до голяма степен е пренесен текстът на съществуващата политика и не е включен нов текст, който да показва промяна в позицията на WhatsApp по отношение на споделянето на данни на потребителите на WhatsApp с Facebook или достъпа на Facebook за собствени цели на Facebook.</i> НО на Ирландия уведомява ЗНО, че е започнал проверка и оценка на пропуските на WhatsApp IE и наблюдение на обработващите лични данни от негово име (основно Facebook), включително на съществуващите предпазни мерки, механизми и одитни процеси, за да се гарантира, че Facebook IE не използва данните на потребителите на WhatsApp IE за свои собствени цели, по невнимание или по друг начин. |
| 25.4.2021 г. | Facebook IE изпраща писмени становища след писмото за изслушване на НО на Хамбург (наричани по-долу <b>писмени становища на Facebook до НО на Хамбург</b> ).                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                   |
| 10.5.2021 г. | НО на Хамбург приема разпореждане за временни мерки ( <b>разпореждане на НО на Хамбург или временни мерки</b> ).                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               |
| 11.5.2021 г. | Германският орган за защита на данните на провинция Хамбург съобщава своите временни мерки на другите надзорни органи и информира секретариата на ЕКЗД.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |
| 3.6.2021 г.  | НО на Хамбург изпраща писмо до председателя на ЕКЗД, за да съобщи относно искането за спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |
| 4.6.2021 г.  | НО на Ирландия информира ЗНО чрез ДВ, че противно на предишното намерение на WhatsApp IE да ограничи функционалността за своите потребители, които не са приели актуализираните условия няколко седмици след крайния срок, определен на 15 май 2021 г., WhatsApp IE е обявило в актуализирани публикувани ЧЗВ, че не планира тези напомняния да станат постоянни и не възнамерява да ограничи функционалността на своето приложение.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |
| 7.6.2021 г.  | НО на Хамбург въвежда искането за спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД в ИСВП (член 17 от ПД на ЕКЗД).<br><br>На 25 юни 2021 г. НО на Хамбург въвежда отново досието в ИСВП по технически причини.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                    |

6. На 7 юни 2021 г. НО на Хамбург иска спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД чрез ИСВП — информационната и комуникационната система, посочена в член 17 от ПД на ЕКЗД.
7. На 9 юни 2021 г. секретариатът на ЕКЗД, действащ от името на председателя на ЕКЗД, изисква по електронна поща допълнителен документ от НО на Хамбург, както и потвърждение на точността на превода на английски език на документите, получени на немски език, с краен срок 11 юни 2021 г. След искане за удължаване на крайния срок до 16 юни 2021 г., изпратено от НО на Хамбург на 10 юни 2021 г., секретариатът на ЕКЗД удължава крайния срок до 14 юни 2021 г. На 14 юни 2021 г. е изпратен допълнителния документ и е одобрен превода на английски език на оригиналните немски документи.
8. На 15 юни 2021 г. ЕКЗД изпраща писмо до Facebook IE и WhatsApp IE, с което им дава възможност да упражнят право си на изслушване с краен срок 18 юни 2021 г. В писмото е включен списък на всички документи в досието, всички от които са приложени, с изключение на тези, които произхождат от Facebook IE или WhatsApp IE. На 16 юни 2021 г. Facebook IE иска удължаване на крайния срок до края на работния ден на 23 юни 2021 г. ЕКЗД отговаря в същия ден и дава съгласието си за удължаване на крайния срок до 23 юни 2021 г., 12:00 ч. (централноевропейско време).
9. На 18 юни 2021 г. секретариатът на ЕКЗД, действащ от името на председателя на ЕКЗД, спешно изисква допълнителни документи от НО на Хамбург, които са предоставени в същия ден. На 21 юни 2021 г. ЕКЗД изпраща писмо до Facebook IE и WhatsApp IE с допълнителните документи, предоставени от надзорния орган, и като взема предвид тези нови елементи, удължава крайния срок, в който двете дружества трябва да предоставят своите писмени становища, до 25 юни 2021 г., 12:00 ч. (централноевропейско време).
10. На 23 юни 2021 г. НО на Ирландия изпраща по своя собствена инициатива допълнителни документи, които смята за важно да бъдат добавени към досието. Председателят на ЕКЗД се съгласява и решава да добави два документа в досието. На 24 юни 2021 г. председателят информира WhatsApp IE и Facebook IE за тези два допълнителни документа и удължава срока за техните писмени становища до 25 юни 2021 г., 16:00 ч. (централноевропейско време).
11. На 25 юни 2021 г. Facebook IE и WhatsApp IE предоставят писмените си становища на ЕКЗД.
12. На 28 юни 2021 г., след като НО на Хамбург и председателят на ЕКЗД потвърждават пълнотата на досието, секретариатът на ЕКЗД разпространява досието сред членовете на ЕКЗД.
13. На 5 юли 2021 г., 12:00 ч. (централноевропейско време), в съответствие с член 11 от ПД на ЕКЗД, ЕКЗД решава да добави в досието редакционната версия на ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, в която са отбелязани промените, направени по повод актуализираните условия, които са били споделени от НО на Ирландия. На същия ден ЕКЗД изпраща писмо до Facebook IE и WhatsApp IE, за да ги покани да предоставят допълнителни писмени становища относно правен аргумент, обсъждан между членовете на ЕКЗД, и редакционната версия на ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, с краен срок 6 юли 2021 г., 12:00 ч. (централноевропейско време). По искане на Facebook IE и WhatsApp IE крайният срок е удължен до 7 юли, 16:00 ч. (централноевропейско време). На 7 юли 2021 г. Facebook IE и WhatsApp IE предоставят писмените си становища на ЕКЗД.

## 2 КОМПЕТЕНТНОСТ НА ЕКЗД ДА ПРИЕМА СПЕШНО РЕШЕНИЕ СЪС ЗАДЪЛЖИТЕЛЕН ХАРАКТЕР СЪГЛАСНО ЧЛЕН 66, ПАРАГРАФ 2 ОТ ОРЗД

### 2.1 Наличие на искане съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, постъпило от НО в ЕИП

14. След приемането на временни мерки съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД на 10 май 2021 г. НО на Хамбург иска от ЕКЗД да приеме спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, като внесе официално искане в ИСВП (член 17 от ПД на ЕКЗД) на 7 юни 2021 г.
15. Поради това ЕКЗД счита, че това условие е изпълнено.

### 2.2 НО е предприел временни мерки съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД

16. На 10 май 2021 г. НО на Хамбург приема временни мерки съгласно член 66, параграф 1 от ОРЗД, като забранява на Facebook IE да обработва личните данни на потребителите на WhatsApp, пребиваващи в Германия, които се предават от WhatsApp IE или WhatsApp LLC на Facebook IE за целите на 1) сътрудничеството с други дружества на Facebook; 2) сигурността и целостта на данните на Facebook; 3) подобряването на опита с продуктите; 4) маркетинговите съобщения и директния маркетинг; 5) приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business; до степеня, в която обработването се извършва за собствените цели на Facebook IE.
17. Поради това ЕКЗД счита, че това условие е изпълнено.

### 2.3 Заключение

18. ЕКЗД е компетентен да приеме спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД.

## 3 ПРАВО НА ДОБРА АДМИНИСТРАЦИЯ

19. ЕКЗД се подчинява на Хартата на основните права на ЕС (наричана по-долу **Хартата на ЕС**), и по-специално на член 41 от нея (право на добра администрация). Това е отразено и в член 11, параграф 1 от ПД на ЕКЗД.
20. Също така, както е предвидено в член 65, параграф 2 от ОРЗД, спешното решение със задължителен характер по член 66, параграф 4 от ОРЗД е адресирано до националните надзорни органи и е задължително за тях. То не е насочено пряко към трети страни. Като предпазна мярка и за да предотврати възможността Facebook IE и WhatsApp IE да бъдат засегнати от спешното решение със задължителен характер на ЕКЗД, Комитетът прецени дали всички документи, които е получил и използвал, за да вземе решението си, вече са били известни на Facebook IE и WhatsApp IE, и дали Facebook IE, и WhatsApp IE са били изслушани по тях.
21. Въпреки че Facebook IE беше изслушан по време на националната процедура на НО на Хамбург въз основа на член 66, параграф 1, до този момент нито Facebook IE, нито WhatsApp IE не са били изслушани по искането на НО на Хамбург по член 66, параграф 2 от ОРЗД. Поради това ЕКЗД реши да изслуша директно Facebook IE и WhatsApp IE, като ги покани да предоставят писмени становища на ЕКЗД.

22. По време на оценката на пълнотата на досието ЕКЗД сподели всички документи от досието (вж. точки 9, 10, 11 и 14 по-горе) директно с Facebook IE и WhatsApp IE, за да гарантира упражняването на тяхното право да бъдат изслушани в съответствие с член 41, параграф 2, буква а) от Хартата на ЕС.
23. Facebook IE и WhatsApp IE предоставиха писмени становища на ЕКЗД във връзка с правото си да бъдат изслушани на 25 юни 2021 г., 6 юли 2021 г. и 7 юли 2021 г. (наричани съответно по-долу **писмени становища на Facebook до ЕКЗД** и **писмени становища на WhatsApp до ЕКЗД**).

## 4 ОТНОСНО НЕОБХОДИМОСТТА ДА СЕ ПОИСКАТ ОКОНЧАТЕЛНИ МЕРКИ

### 4.1 Относно наличието на нарушения

#### 4.1.1 Резюме на цялостната позиция на германския орган за защита на данните за Хамбург

24. Според НО на Хамбург Facebook IE вече обработва данни на потребителите на WhatsApp за свои собствени цели или ще го направи в близко бъдеще.
25. Анализът на НО на Хамбург се основава на публичната информация на WhatsApp, като например условията за ползване на услугата и публичната информация, свързана с лични данни, включително политиката за поверителност на WhatsApp, приложима за потребителите в ЕС, и ЧЗВ, както и на писмените становища на Facebook IE, предоставени в процеса на изслушването, проведено от НО на Хамбург преди приемането на временните мерки, включително, наред с другото, клетвена декларация, подписана от ръководителя на отдел „Защита на данните“ на Facebook IE на 25 април 2021 г. (наричана по-долу **клетвената декларация**)<sup>5</sup>, която следва и подкрепя поетите от WhatsApp IE ангажменти пред Работната група по член 29 (наричана по-долу **РГ29**) и пред ВНО (наричани по-долу **ангажиментите**)<sup>6</sup> съответно през февруари и юни 2018 г.
26. НО на Хамбург (ХНО) счита, че Facebook IE няма правно основание за обработването на данните на потребителите на WhatsApp за свои собствени цели, поради което то е незаконосъобразно, тъй като липсва ефективно съгласие на потребителите на WhatsApp по смисъла на член 6, параграф 1, буква а) и член 7 от ОРЗД, както и законен интерес по смисъла на член 6, параграф 1, буква е) от ОРЗД.
27. ХНО счита, че съгласието, поискано от WhatsApp в условията за ползване на услугата от 4 януари 2021 г., не отговаря на изискванията за информирано и свободно съгласие по смисъла на член 6, параграф 1, буква а) и член 7 от ОРЗД<sup>7</sup>.
28. ХНО заявява, че актуализираните условия не са разбираеми за потребителите; те не отговарят на изискванията за прозрачност съгласно член 5, параграф 1, буква а), член 12, параграф 1 и

---

<sup>5</sup> Подадените от Facebook становища до ХНО. Това включва също (писмо от WhatsApp IE до РГ 29 от 4 февруари 2018 г., стр. 1; и писмо от WhatsApp IE до НО на Ирландия от 8 юни 2018 г., стр. 2).

<sup>6</sup> Подадените от Facebook становища до ХНО. Това включва също (писмо от WhatsApp IE до РГ 29 от 4 февруари 2018 г., стр. 1; и писмо от WhatsApp IE до НО на IE от 8 юни 2018 г., стр. 2).

<sup>7</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 13.

член 13, параграф 1, букви в) и д) от ОРЗД; обясненията относно обмена на данни са отчасти противоречиви и непоследователни, както и до голяма степен неопределени<sup>8</sup>; изявленията относно обмена на данни са разпръснати в различни документи в различни раздели<sup>9</sup> и не позволяват на потребителите да се запознаят еднакво добре с тях<sup>10</sup>. ХНО също така обяснява защо изискванията за прозрачност не са изпълнени по отношение на всяка от конкретните цели, които е определил (вж. по-долу)<sup>11</sup>.

29. Освен това ХНО подчертава, че предвид пазарната позиция на Facebook и WhatsApp, потребителите нямат избор дали да дадат **съгласие** или не, тъй като неизползването на WhatsApp не е приемлива алтернатива поради широкото разпространение на такава затворена система за съобщения<sup>12</sup>. Според ХНО услугата на WhatsApp не може да продължи да се ползва въз основа на приложимите преди това общи условия на WhatsApp.
30. ХНО заявява, че член 6, параграф 1, буква б) от ОРЗД не е приложим, тъй като прехвърлянето на данни на потребителите на WhatsApp към Facebook IE и по-нататъшното им обработване от последния за собствени цели не е необходимо за **изпълнението на договор**, сключен между WhatsApp IE и субектите на данни<sup>13</sup> или между Facebook IE и субектите на данни<sup>14</sup>. Надзорният орган за защита на данните счита, че между тези потребители на WhatsApp, които не са потребители на Facebook и Facebook IE вече липсват съответни договорни отношения..
31. ХНО отбелязва, че ако Facebook IE използва член 6, параграф 1, буква е) от ОРЗД като основание за такова обработване, ще трябва да информира потребителите за това по прозрачен начин въз основа на член 13, параграф 1, буква в) от ОРЗД. Освен това според ХНО законният интерес на Facebook не надделява над основните права и свободи на потребителите дори за цели, за които може да съществува **законен интерес**, например за предотвратяване на изпращането на спам в областта на мрежовата сигурност.. ХНО подчертава, по-специално, големия обем обработени данни, който не може да бъде оправдан със законните интереси на Facebook<sup>15</sup>. ХНО също така изтъква, че споделянето с Facebook IE на данни на потребителите на WhatsApp, които не са потребители на Facebook, е напълно ненужно<sup>16</sup>.
32. Освен това ХНО подчертава нарушението на изискванията за прозрачност съгласно член 5, параграф 1 от ОРЗД и член 12, параграф 1 от ОРЗД<sup>17</sup>. Това се дължи на големия брой различни документи, които потребителите трябва да прочетат, за да разберат какво се прави с техните лични данни; недостатъчното отчитане на факта, че потребителите обикновено имат достъп до такава информация чрез своите смартфони, което от техническа гледна точка я прави по-трудна за възприемане; съществуването на две версии на условията за ползване на услугата (една за потребителите в ЕИП и една за потребителите от останалата част на света); и колко лесно е

---

<sup>8</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 14.

<sup>9</sup> В условията се съдържат електронни препратки към общо 15 документа с общ обем от 20 000 думи (разпореждане на ХНО, стр. 5—6).

<sup>10</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)аа), стр. 14. Съществуват две версии на условията за ползване, една за ЕИП и една за останалия свят, а потребителите от ЕИП могат да получат достъп до страници за потребители извън ЕИП, без дори да забележат това, разпореждане на ХНО, стр. 7.

<sup>11</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)аа), стр. 15—28.

<sup>12</sup> Писмо на ХНО, в което се иска спешно решение със задължителен характер от ЕКЗД, стр. 4.

<sup>13</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)аа), стр. 2.

<sup>14</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)аа), стр. 28.

<sup>15</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)аа), стр. 29—30.

<sup>16</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)аа), стр. 29—30.

<sup>17</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 2.

потребителите в ЕИП да объркат публичната информация, приложима за тях, с информацията, приложима за потребителите извън ЕИП<sup>18</sup>.

33. ХНО определя пет цели на обработване, които според него вече се извършват или биха могли да бъдат извършени в близко бъдеще от Facebook IE като администратор: 1) сигурност и цялост на данните на Facebook; 2) подобряване на опита с продуктите; 3) маркетингови съобщения и директен маркетинг; 4) приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business; и 5) сътрудничество с други дружества на Facebook. Тези цели са предмет на временните мерки, разпоредени от ХНО, и са допълнително оценени по-нататък.

#### 4.1.2 Сигурност и цялост на данните на Facebook

##### 4.1.2.1 Резюме на позицията на НО на Хамбург

34. Според ХНО другите дружества на Facebook обработват данните на потребителите на WhatsApp за свои собствени цели, свързани със сигурността и целостта на данните. Те не действат в контекста на възложено обработване от името на WhatsApp IE, а по-скоро извършват независимо обработване на данните на потребителите на WhatsApp<sup>19</sup>.
35. За НО на Хамбург обработването, насочено към борба със спама и злоупотребите с други услуги на Facebook, различни от WhatsApp; защита на други услуги на Facebook; и гарантиране сигурността на всички дружества на Facebook представлява отделна цел, която е част от собствените цели на Facebook IE<sup>20</sup>.
36. НО на Хамбург отбелязва, че в ЧЗВ на WhatsApp<sup>21</sup> има неяснота относно значението на понятието „нашите услуги“, което всъщност се отнася до всички услуги на дружествата на Facebook, включително тези на WhatsApp. Поради това може да се приеме, че същото значение се използва и за другите части от информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, при които Facebook IE широко използва данните на потребителите на WhatsApp като администратор на данни<sup>22</sup>.
37. Възгледите на НО на Хамбург относно ангажиментите, свързани с безопасността и сигурността<sup>23</sup>, са следните:

---

<sup>18</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 3.

<sup>19</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 17.

<sup>20</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 19.

<sup>21</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 17, по-специално бележка под линия 13, и стр. 19.

<sup>22</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 19.

<sup>23</sup> Facebook IE се позовава на ангажиментите, според които WhatsApp IE не е започнало да споделя данните на потребителите на WhatsApp, пребиваващи в Германия, с Facebook IE за целите на безопасността и сигурността и на базата на принципа „от администратор до администратор“, и ако това се промени, да го направи *след допълнително взаимодействие и консултации с [НО на Ирландия]*, както и че възнамерява да споделя такива данни само за всеки отделен случай, *например споделяне на данни, свързани с лица, които преди това са били идентифицирани като риск за безопасността или сигурността* (писмени становища на Facebook до ХНО, приложение 1, писмо от WhatsApp IE до РГ 29 от 4 февруари 2018 г., стр. 2, и писмо от WhatsApp IE до НО на IE от 8 юни 2018 г., стр. 2). Facebook IE уверява, че ангажиментите все пак са спазени, тъй като „данните на германските потребители на WhatsApp“ все още не са споделени от WhatsApp IE с дружествата на Facebook, включително Facebook IE, за целите на безопасността и сигурността на Facebook ( писмени становища на Facebook до ХНО, приложение 2, клетвената декларация, точка Б, 4-ти параграф).

- ) Изявленията, че не се извършва споделяне на данни на потребителите на WhatsApp с Facebook, включително Facebook IE, за целите на безопасността и сигурността на Facebook, означават единствено, че такова споделяне не се извършва понастоящем, но не изключват възможността Facebook IE да обработва данни на потребителите на WhatsApp за собствените си цели за безопасност и сигурност или поне такова обработване да е предстоящо<sup>24</sup>.

) Информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, не отразява ангажиментите, тъй като в нея се споменава, че това обработване вече се извършва<sup>25</sup>. Освен това такива доброволни ангажименти по своята същност не са правнообвързващи<sup>26</sup>, а *ОРЗД не предвижда „съгласие“ или „разрешение“ за операции по обработване на данни от [НО]. Следователно формулираното ограничение е без правно значение.*<sup>27</sup>

38. Като цяло ХНО стига до заключението, че WhatsApp IE споделя всичките си данни на потребителите с Facebook IE (...) *с цел повишаване на сигурността на системите и борба със спама, заплахите, злоупотребите и нарушенията на правата за всички продукти на дружествата на Facebook*<sup>28</sup>.

#### 4.1.2.2 Анализ на ЕКЗД

39. ЕКЗД оцени приложението на изискванията за сигурност и цялост на данните във връзка с предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството му на администратор и във връзка с предполагаемото нарушение на изискванията за прозрачност на информацията на WhatsApp, насочена към потребителите. ЕКЗД взе под внимание становището на НО на Хамбург, както и позицията, изразена от Facebook IE и WhatsApp IE.

##### 4.1.2.2.1 Относно предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството на администратор

- 40. Във връзка с безопасността, сигурността и цялостта на данните ЕКЗД отбелязва следните извадки от информацията на WhatsApp, насочена към потребителите (подчертаването е добавено):
- 41. Политика за поверителност на WhatsApp, приложима за потребители, живеещи в Европейския съюз:

#### **Информация от трети страни[...]**

*Доставчици на услуги, които се явяват трети страни. Работим с доставчици на услуги, които се явяват трети страни, и с други дружества на Facebook, за да ни помогнат да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги. Например работим с тях с цел [...]; да осигурим инженерна поддръжка, поддръжка на киберсигурността и оперативна поддръжка; [...] да гарантираме безопасност, сигурност и цялост на данните; и да се ползваме от тяхната*

<sup>24</sup> Разпореждане на ХНО, раздел III, стр. 30.

<sup>25</sup> Разпореждане на ХНО, раздел III, стр. 31.

<sup>26</sup> Според Facebook IE *ясните и недвусмислени* ангажименти на WhatsApp IE към РГ 29 и НО на Ирландия попадат в обхвата на задължението на администратора да сътрудничи на НО, който има правомощия за изпълнение, в съответствие с член 31 от ОРЗД. Facebook IE добавя, че *приема много сериозно спазването на ангажиментите [на WhatsApp IE]* (писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 2.7, стр. 9).

<sup>27</sup> Разпореждане на ХНО, раздел III, стр. 31.

<sup>28</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 20.

помощ при обслужването на клиенти. Тези дружества могат да ни предоставят информация за Вас при определени обстоятелства; [...].

В раздела „Как работим с други дружества на Facebook“ по-долу се предоставя повече информация за това как WhatsApp събира и споделя информация с другите дружества на Facebook. В нашия Център за помощ можете да научите повече за това как работим с дружествата на Facebook. [...]

#### **Информация, която Вие и ние споделяме [...]**

Доставчици на услуги, които се явяват трети страни. Работим с доставчици на услуги, които се явяват трети страни, и с други дружества на Facebook, за да ни помогнат да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги. Работим с тези дружества, за да поддържаме нашите услуги, например за да [...] защитим безопасността, сигурността и целостта на данните на потребителите и на други лица; [...]. Когато споделяме информация с доставчици на услуги, които се явяват трети страни, и с други дружества на Facebook в това си качество, ние изискваме от тях да използват Вашата информация от наше име в съответствие с нашите инструкции и условия. За допълнителна информация относно това как дружествата на Facebook ни помагат да управляваме и да предоставяме услугите си, вж. „Как работим с други дружества на Facebook“ по-долу. В нашия Център за помощ можете да научите повече за това как работим с дружествата на Facebook. [...]

#### **Как работим с други дружества на Facebook**

Като част от дружествата на Facebook WhatsApp получава информация от другите дружества на Facebook и я споделя с тях, за да насърчава безопасността, сигурността и целостта на данните във фирмените продукти на Facebook, например за борба със спам, заплахи, злоупотреби или нарушения. WhatsApp също така работи и споделя информация с другите дружества на Facebook, които действат от наше име, за да ни помогнат да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги. Това включва предоставяне на инфраструктура, технологии и системи, [...] и осигуряване на сигурността на системите. Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва от името на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Информацията, която WhatsApp споделя на това основание, не може да се използва за собствените цели на дружествата на Facebook. В нашия Център за помощ сме предоставили допълнителна информация за това как WhatsApp работи с дружествата на Facebook. [...]

#### **Как обработваме Вашата информация — Предоставяне на услугите в съответствие с условията**

##### **[...] Законни интереси**

Позоваваме се на нашите законни интереси или на законните интереси на трета страна, когато те не нямат преимущество пред Вашите интереси или основни права и свободи („законни интереси“):

Защо и как обработваме Вашите данни?

- [...] За споделяне на информация с дружествата на Facebook с цел насърчаване на безопасността, сигурността и целостта на данните. За повече информация вж. също „Как работим с други дружества на Facebook“.

- Законни интереси, на които се позоваваме: За гарантиране на сигурността на системите и борба със спам, заплахи, злоупотреби или нарушения, както и за насърчаване на безопасността и сигурността във фирмените продукти Facebook.
- Използвани категории данни: За тази цел използваме информацията, описана в раздели „Предоставена от Вас информация“, „Автоматично събирана информация“ и „Информация от трети страни“ на настоящата политика за поверителност.

42. ЧЗВ на WhatsApp „Как работим с дружествата на Facebook“ (подчертаването е добавено):

#### **Защо WhatsApp споделя информация с дружествата на Facebook?**

WhatsApp работи и споделя информация с другите дружества на Facebook, за да получаваме услуги като инфраструктура, технологии и системи, които ни помагат да предоставяме и подобряваме WhatsApp, и за да поддържаме безопасността и сигурността на WhatsApp и на другите дружества на Facebook. Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва в помощ на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Съвместната работа ни позволява например:

- [...] да гарантираме безопасността, сигурността и целостта на данните в WhatsApp и във фирмените продукти на Facebook, като премахваме спам акаунти и се борим с неправомерни действия. [...].

#### **Каква информация споделя WhatsApp с дружествата на Facebook?**

[...] WhatsApp също така споделя информация с други дружества на Facebook, когато това е необходимо с цел насърчаване на безопасността, сигурността и целостта на данните в дружествата на Facebook. Това включва споделянето на информация, която позволява на Facebook и на другите дружества на Facebook да определят дали даден потребител на WhatsApp използва и други фирмени продукти на Facebook и да преценят дали другите дружества на Facebook трябва да предприемат действия срещу такъв потребител или да го защитят. Например WhatsApp може да сподели информацията, която е необходима, за да може Facebook също да предприеме действия срещу потребител на Facebook, за когото е установено, че изпраща спам, като например информация за инцидента(ите), както и телефонния номер, който потребителят е потвърдил, когато се е регистрирал в WhatsApp, или идентификатори на устройства, свързани със същото устройство или акаунт. Всяко такова прехвърляне се извършва в съответствие с раздела „Нашето правно основание за обработване на данни“ от политиката за поверителност.

#### **Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook?**

- [...] За да поддържаме безопасността и сигурността на WhatsApp и на други услуги от семейството на Facebook.
  - Споделяме информация с другите дружества на Facebook в съответствие с раздела „Нашето правно основание за обработване на данни“ от политиката за поверителност и обратно, за да помогнем в борбата със спама и злоупотребите с нашите услуги, да спомогнем за осигуряването на тяхната защита и да насърчаваме безопасността, сигурността и целостта на данните в нашите услуги и извън тях. Така например, ако някое от дружествата на Facebook открие, че някой използва неговите услуги за незаконни цели, то може да деактивира акаунта му и да уведоми останалите дружества на Facebook, за да преценят дали да не направят същото. Така споделяме информация за тази цел само във връзка с потребители, за които вече е установено, че са нарушили нашите условия за ползване или са застрашили безопасността или сигурността на нашите

потребители или на други лица, за което следва да бъдат предупредени други членове на нашето семейство от дружества.

О За да поддържаме сигурността и безопасността на WhatsApp и на другите услуги на дружествата на Facebook, трябва да разберем кои акаунти в дружествата на Facebook са свързани с един и същ потребител, за да можем да предприемем подходящи действия, когато установим потребител, който нарушава нашите условия за ползване или представлява заплаха за безопасността или сигурността на другите.

43. В писмените си становища до ЕКЗД Facebook IE и WhatsApp IE се позовават на ангажиментите, поети пред РГ 29 и НО на Ирландия, като посочват: [...] след актуализацията на ОРЗД [през 2018 г.] WhatsApp възнамеряваше да започне споделянето на данните на своите потребители от ЕС с Facebook на принципа „от администратор до администратор“ само за целите на безопасността и сигурността. Разяснихме това на нашите потребители в потока за ангажиране на потребителите и в нашата политика за поверителност, като наред с това обяснихме на ползвателите правните основания, на които ще се позовем за това споделяне, които включват законен интерес, договорна необходимост, жизненоважни интереси и обществен интерес. Посочва се и следното: Важно е да се отбележи, че WhatsApp все още не е започнало споделянето на тези данни с Facebook на това основание. Въпреки че планираме да започнем това споделяне в обозримо бъдеще, можем да потвърдим, че WhatsApp ще направи това само след допълнително взаимодействие и консултации с [НО на Ирландия]. За Ваше сведение, когато започнем това споделяне (което, както казах, ще се осъществи след допълнително взаимодействие и консултации с Вашата служба), нашето настоящо намерение е то да включва само споделяне на данни според случая, например споделяне на данни, свързани с лица, които преди това са били идентифицирани като риск за безопасността или сигурността.
44. Facebook IE също така заявява, че: При настоящото статукво дружествата на Facebook, различни от WhatsApp Ireland (наричани общо Facebook), обработват данните на потребителите на WhatsApp, споделени от WhatsApp Ireland, като обработващи лични данни, които действат от името на последното дружество и съгласно неговите инструкции. Нито Facebook Ireland, нито някое от другите дружества на Facebook извършват предполагаемото обработване<sup>29</sup> — т.е. нито едно дружество на Facebook, освен WhatsApp Ireland, не обработва такива данни на потребителите на WhatsApp като администратор („статукво“)<sup>30</sup>.
45. Това изявление беше потвърдено и в клетвената декларация<sup>31</sup>, според която WhatsApp Ireland също така потвърди пред мен, че данните на германските потребители на WhatsApp не се предоставят на Facebook Ireland (или на което и да е друго дружество на Facebook) от WhatsApp Ireland на принципа „от администратор до администратор“, за да бъдат използвани за целите на безопасността и сигурността на Facebook. WhatsApp Ireland потвърди пред мен, че това ще се случи в бъдеще само след допълнително взаимодействие и

<sup>29</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., точка 20. В писмените становища на Facebook до ЕКЗД „предполагаемото обработване“ е определено чрез позоваване на обработването, забранено съгласно разпореждането на ХНО, т.е. [...] Facebook Ireland [...] обработва лични данни на потребители на WhatsApp, пребиваващи в Германия [...], предадени от WhatsApp Ireland на Facebook Ireland като администратор, за широко описан списък от собствени цели на Facebook Ireland, точка 3.

<sup>30</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., точка 20.

<sup>31</sup> Тази клетвена декларация е приложена за първи път към писмените становища на Facebook пред ХНО и е представена отново в писмените становища на Facebook пред ЕКЗД като приложение 2.

консултации с [НО на Ирландия] (който, от своя страна, според мен отново ще се консултира с други заинтересовани надзорни органи, както е уместно съгласно член 60 от ОРЗД). Въз основа на своята роля във Facebook Ireland мога да потвърдя отново разбирането си, че Facebook Ireland подкрепя и спазва ангажиментите, които WhatsApp Ireland е поело в това отношение.

46. В писмените си становища до ЕКЗД Facebook IE заяви още веднъж, че подкрепя и спазва ангажиментите, като обясни, че [...] за да се премахне всяка възможност за безпокойство в това отношение, Facebook Ireland вече е предоставило ясно потвърждение на [НО на Хамбург], че подкрепя и спазва ангажиментите, и с настоящото изрично потвърждава това отново.<sup>32</sup>
47. Във връзка с твърдението на НО на Хамбург, че ангажиментите не са правнообвързващи, Facebook IE заявява [...] че съгласно член 31 от ОРЗД WhatsApp Ireland като администратор е правно задължено да сътрудничи на [НО на Ирландия] като ВНО, който има широки правомощия за изпълнение съгласно ОРЗД, както и съгласно ирландското законодателство. Следователно нито WhatsApp Ireland, нито Facebook Ireland биха могли просто да спрат да спазват ангажиментите, както твърди [НО на Хамбург]. Напротив, и двете дружества са решени да спазват ангажиментите [...].<sup>33</sup>
48. Facebook IE също така заявява, че текстът, включен в ЧЗВ на WhatsApp „Как работим с дружествата на Facebook“ (вж. съответната извадка по-горе), [...] не подкрепя по никакъв начин твърденията, направени от [НО на Хамбург]. Тя не е показателна за предполагаемото обработване, освен по отношение на планираното бъдещо споделяне на данни на потребителите на WhatsApp между администратори за целите на безопасността и сигурността, което: а) е предвидено в политиките за поверителност на WhatsApp поне от 2016 г. насам; и б) ще започне да се извършва от WhatsApp Ireland само след допълнително взаимодействие с Ирландския орган за защита на данните в съответствие с ангажиментите. Този цитат иначе се отнася до: i) обработването, което Facebook извършва като доставчик на услуги и обработващ лични данни за целите на WhatsApp Ireland от името на последния и съгласно неговите инструкции; или до ii) ситуации, при които не се споделят данни на потребителите на WhatsApp в ЕС.<sup>34</sup>
49. Във връзка с въпросния цитат ЕКЗД отбелязва, че в него изрично се посочва, че данните на потребителите на WhatsApp, споделени с другите дружества на Facebook с цел получаване на услуги от последните, например във връзка с безопасността, сигурността и целостта на данните в WhatsApp и в продуктите, предлагани от другите дружества на Facebook, се споделят в съответствие с инструкциите на WhatsApp IE. По отношение на твърдението на Facebook IE, че извадката може да се отнася до ситуации, при които не се споделят данни на потребителите на WhatsApp в ЕС, ЕКЗД отбелязва, че тази извадка се намира в раздел „Защо WhatsApp споделя информация с дружествата на Facebook?“.
50. Според Facebook IE извадката от ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ (вж. точка 43 по-горе) представлява опростено и достъпно обяснение на сложни технически операции по обработване, чиято цел е да се помогне на потребители с различен опит да разберат как техните данни се обработват от WhatsApp Ireland. То няма за цел да се предостави

<sup>32</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., точка 28.

<sup>33</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., точка 27.

<sup>34</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., точка 36.

подробно обяснение на сложните правни понятия, съдържащи се в ОРЗД, а текстът му не може да представлява достатъчна основа за приключване на регулаторен процес по тези въпроси<sup>35</sup>.

51. Въз основа на тези изявления ЕКЗД отбелязва, че Facebook IE недвусмислено заявява, че възнамерява да започне да обработва данните на потребителите на WhatsApp като администратор с цел безопасност, сигурност и цялост на данните на другите дружества на Facebook, но не е толкова ясно дали понастоящем обработва данните на потребителите на WhatsApp със същата цел като предполагаем обработващ лични данни. В писмото си от 7 юли 2021 г., адресирано до ЕКЗД, Facebook IE заявява, че това *не се случва и няма да се случи въз основа на актуализацията на WhatsApp*.
52. ЕКЗД отбелязва, че в настоящата си редакция изявленията, включени в информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, не отразяват ангажиментите, тъй като навеждат ползвателите на мисълта, че това обработване за целите на безопасността, сигурността и целостта на данните засега е само план, докато ангажиментите, свързани с подобряването на продукта и рекламирането, са отразени в информацията на WhatsApp, насочена към потребителите.
53. Задълженията за прозрачност произтичат от член 5, параграф 1, буква а) и член 12, параграф 1 от ОРЗД. Те са израз на принципа на справедливост по отношение на обработването на лични данни, изразен в член 8 от Хартата на ЕС<sup>36</sup>. Ето защо публичните изявления за защита на данните на администраторите имат за цел да се обясни на субектите на данни как и защо се обработват техните лични данни и да им се даде възможност да упражняват контрол върху своите лични данни, като упражняват правата си, залегнали в глава III от ОРЗД. Поради тази причина е от изключителна важност публичните изявления да отразяват обработването, което е предприето или предстои да бъде предприето от администраторите, за да се осигури сравнително точно описание на това, което субектите на данни могат основателно да очакват във връзка с обработването на техните лични данни, когато четат политиките за поверителност и други публични изявления (напр. ЧЗВ).
54. Поради това ЕКЗД споделя позицията на НО на Хамбург, че съществуват противоречия между сведенията, включени в публикуваната информация на WhatsApp, от една страна, и ангажиментите и писмените становища на Facebook IE, от друга.
55. Съгласно ОРЗД администраторът е [...] *физическо или юридическо лице, [...] [което] сам[о] или съвместно с други определя целите и средствата за обработването на лични данни*<sup>37</sup>, следователно обслужва собствените си интереси<sup>38</sup>.
56. ЕКЗД отбелязва, че при анализа на обработване, което може да бъде разделено на няколко по-малки операции по обработване и в което участват няколко участници, е важно да се прецени дали на „макроравнище“ тези операции по обработване не следва да се разглеждат като „съвкупност от операции“, които преследват обща цел, като се използват съвместно определени

<sup>35</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 7 юли 2021 г., стр. 5.

<sup>36</sup> Вж. Насоките на РГ 29 относно прозрачността съгласно Регламент 2016/679, последно преразгледани и приети на 11 април 2018 г. (РД 260 ред.01), одобрени от ЕКЗД на 25 май 2018 г., [https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/guidelines/transparency\\_en](https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/guidelines/transparency_en), точка 2.

<sup>37</sup> Вж. член 4, точка 7 от ОРЗД.

<sup>38</sup> Вж. по аналогия Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията администратор и обработващ лични данни в ОРЗД (окончателна версия след обществена консултация, приета на 7 юли 2021 г.), точка 80.

средства<sup>39</sup>. Освен това ЕКЗД припомня, че основната цел на определянето на ролята на администратор е да се гарантира отчетността и ефективната, и всеобхватна защита на личните данни, поради което понятието „администратор“ следва да се тълкува достатъчно широко, като се отдава предимство във възможно най-голяма степен на ефективната, и цялостна защита на субектите на данни, така че да се гарантира пълното действие на правото на ЕС в областта на защитата на данните, да се избегнат пропуски, и да се предотврати евентуално заобикаляне на правилата, като същевременно не се намалява ролята на обработващия лични данни<sup>40</sup>.

57. Във връзка с определянето на средствата ЕКЗД припомня, че може да се направи разграничение между средства от първостепенна важност и такива от второстепенна, като:

- ) средствата от първостепенна важност се определят от администратора и са тясно свързани с целта и обхвата на обработването (напр. вид на обработваните лични данни, продължителност на обработването, категории получатели, категории субекти на данни);
- ) средствата от второстепенна важност могат да бъдат определени от администратора или от обработващия лични данни и се отнасят до по-практически аспекти на изпълнението (напр. избор на определен тип хардуер или софтуер или подробни мерки за сигурност)<sup>41</sup>.

58. Във връзка с понятието за съвместно администриране ЕКЗД счита, че то [...] може да бъде под формата на общо решение, взето от два или повече субекта, или да е резултат от унифициране на решенията на два или повече субекта, когато решенията са взаимодопълващи се и са необходими за извършването на обработването по такъв начин, че да имат осезаемо въздействие върху определянето на целите и средствата за обработването.<sup>42</sup> Що се отнася до уеднаквяването на решенията, ЕКЗД уточнява, че важен критерий [...] е дали обработването не би било възможно без участието на двете страни в смисъл, че обработването от всяка от страните е неделимо, т.е. неразривно свързано.<sup>43</sup> Освен това ЕКЗД отбелязва, че съвместно администриране е налице, когато субектите, участващи в едно и също обработване, го извършват за съвместно определени цели. Такъв ще бъде случаят, ако участващите субекти обработват данните за едни и същи или общи цели.<sup>44</sup>

---

<sup>39</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 43.

<sup>40</sup> Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, точка 14.

<sup>41</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 40.

<sup>42</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, Резюме.

<sup>43</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 55.

<sup>44</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 59.

59. Съгласно ОРЗД обработващият лични данни е [...] физическо или юридическо лице, [...] което обработва лични данни от името на администратора<sup>45</sup>, следователно обслужва интересите на някой друг<sup>46</sup> и не може да извършва обработване за своя(и) собствена(и) цел(и)<sup>47</sup>.
60. ЕКЗД взема под внимание твърдението на Facebook IE, че другите дружества на Facebook обработват данните на потребителите на WhatsApp IE, споделени от последния, само в качеството на обработващи лични данни на WhatsApp IE, и че обработването, за което ХНО твърди, че се извършва от другите дружества на Facebook в качеството на администратори на данните на потребителите на WhatsApp IE, всъщност не се извършва<sup>48</sup>.
61. ЕКЗД отбелязва, че от информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, не става ясно дали обработването на данните на потребителите на WhatsApp от WhatsApp IE и от другите дружества на Facebook за общата цел на безопасността, сигурността и целостта на данните в WhatsApp и в другите дружества на Facebook понастоящем се извършва от Facebook IE като обработващ лични данни, действащ по инструкции на WhatsApp IE (вж. например (подчертаването е добавено): Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва в помощ на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Съвместната работа ни позволява например: • [...] да гарантираме безопасността, сигурността и целостта на данните в WhatsApp и във фирмените продукти на Facebook, като премахваме спам акаунти и се борим с неправомерни действия. [...]<sup>49</sup>); или се извършва от Facebook IE като (съвместен) администратор на данни с WhatsApp IE (вж. например (подчертаването е добавено): Като част от дружествата на Facebook, WhatsApp получава информация от другите дружества на Facebook и я споделя с тях, за да насърчава безопасността, сигурността и целостта на данните във всички фирмени продукти на Facebook, например за борба със спам, заплахи, злоупотреби или нарушения, например за борба със спам, заплахи, злоупотреби или нарушения.<sup>50</sup>).
62. Освен това, въпреки че признава ангажиментите и клетвената декларация, ЕКЗД забелязва използването на двусмислени формулировки както от Facebook IE, така и от WhatsApp IE в двата документа (например *споделени* може да изключва обхващането на други операции по обработване; *от WhatsApp Ireland* може да изключва споделянето от други дружества на Facebook; *предполаганото обработване* може да изключва обработването на данни на потребители на WhatsApp, пребиваващи извън Германия; *такива данни на потребителите на WhatsApp* може да изключва потребителите на WhatsApp, пребиваващи извън Германия, или данни на потребителите на WhatsApp, споделени от WhatsApp IE).
63. Освен това ЕКЗД отбелязва, че фактът, че с цел насърчаване на безопасността, сигурността и целостта на данните в дружествата на Facebook<sup>51</sup> информацията на WhatsApp, насочена към

---

<sup>45</sup> Вж. член 4, точка 8 от ОРЗД.

<sup>46</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 80.

<sup>47</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 81.

<sup>48</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни и 7 юли 2021 г.

<sup>49</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, *Защо WhatsApp споделя информация с дружествата на Facebook?*

<sup>50</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, *Как работим с други дружества на Facebook*

<sup>51</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, *Каква информация споделя WhatsApp с дружествата на Facebook?*

потребителите, се отнася до текущия обмен на данни между WhatsApp IE и другите дружества на Facebook, които дружествата споделят, за да определят дали даден потребител на WhatsApp използва и други фирмени продукти на Facebook и да преценят дали другите дружества на Facebook трябва да предприемат действия срещу такъв потребител или да го защитят<sup>52</sup>, както и че за да поддържа[т] сигурността и безопасността на услугите на WhatsApp и на другите дружества на Facebook, трябва да разбере[at] кои акаунти в дружествата на Facebook са свързани с един и същ потребител<sup>53</sup>, означава, че от практическа гледна точка данните на потребителите на WhatsApp ще трябва да се комбинират или поне да се сравняват с данните на потребителите на продукти и услуги, предлагани от другите дружества на Facebook. В отговора си до ЕКЗД от 7 юли 2021 г. Facebook IE и WhatsApp IE заявяват, че не се извършва споделяне на данни на потребителите на WhatsApp с другите дружества на Facebook за собствените цели на безопасността и сигурността на Facebook IE, и не коментират допълнително евентуалното комбиниране или сравняване на данни на потребителите на WhatsApp с други набори от данни, контролирани от Facebook IE за целите на безопасността, сигурността и целостта на данните.

64. Ако това действително се случи на практика, решението на WhatsApp и на дружествата на Facebook да комбинират или поне да сравняват на индивидуално равнище личните данни на съответните си потребители — евентуално всички данни в случая на WhatsApp IE<sup>54</sup>, за да разберат дали дадено лице използва различни услуги на дружествата Facebook, ще обслужва интересите както на WhatsApp IE, така и на другите дружества Facebook; следователно това би излязло извън обхвата на взаимоотношенията между администратор и обработващ лични данни.
65. Всъщност ЕКЗД отбелязва, че фактът, че комбинирането или сравняването ще имат за цел да се прецени дали даден потребител, спрямо когото е установено, че трябва да се предприеме действие по отношение на един продукт или услуга (напр. ако изпраща спам или нарушава общите условия на WhatsApp или Facebook), използва също така продукти или услуги на дружествата на Facebook (включително WhatsApp IE), следователно е изправен пред възможни последици от действията си по тези други акаунти, показва, че без такова комбиниране или поне сравняване на двата набора от данни обработването би било невъзможно. С други думи, обработването, описано в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, включващо действия както на WhatsApp IE, така и на другите дружества на Facebook, е неделимо, т.е. неразривно свързано.
66. Като се имат предвид ясните противоречия в информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, която би следвало да отразява практиката, както и противоречията между информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, и изявленията, направени пред ЕКЗД от Facebook IE и WhatsApp IE, включително в писмата им от 7 юли 2021 г., Комитетът счита, че

---

<sup>52</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, *Каква информация споделя WhatsApp с дружествата на Facebook?*

<sup>53</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, *Каква информация споделя WhatsApp с дружествата на Facebook?*

<sup>54</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, Как обработваме Вашата информация > Предоставяне на услугите в съответствие с условията > Законни интереси > Споделяне на информация с дружествата на Facebook за насърчаване на безопасността, сигурността и целостта на данните > Използвани категории данни: *За тази цел използваме информацията, описана в раздели „Предоставена от Вас информация“, „Автоматично събирана информация“ и „Информация от трети страни“ на настоящата политика за поверителност.*

има голяма вероятност Facebook IE вече да обработва данни на потребителите на WhatsApp като администратор или съвместен администратор за общата цел на безопасността, сигурността и целостта на данните на WhatsApp и на дружествата на Facebook.

67. Независимо от това, предвид различните противоречия, неясноти и съмнения, открити в информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, ангажиментите и съответните писмени становища на Facebook IE и WhatsApp IE, ЕКЗД не е в състояние да определи със сигурност кои операции по обработване на данни на потребителите на WhatsApp действително се извършват от другите дружества на Facebook, включително Facebook IE и в какво качество.
68. Съответно ЕКЗД се обръща към компетентния ВНО за Facebook IE и WhatsApp IE с искане да проведе законоустановено разследване, за да разкрие дали Facebook IE вече е започнало да обработва данните на потребителите на WhatsApp за общата цел на безопасност, сигурност и цялост на данните на дружествата на Facebook, и ако е така, дали действа като обработващ лични данни от името на WhatsApp IE или като (съвместен) администратор с WhatsApp IE. По-специално, ВНО следва да анализира възможното комбиниране и/или сравняване на личните данни на потребителите на WhatsApp на индивидуално равнище с данните на дружествата на Facebook, което позволява на дружествата на Facebook да разберат дали дадено лице използва различни услуги на дружествата с оглед поставената обща цел за безопасност, сигурност и цялост на данните. ЕКЗД също така отправя искане към ВНО да извърши законоустановено разследване, за да прецени дали Facebook IE има правно основание да извършва законосъобразно такова обработване като (съвместен) администратор съгласно член 5, параграф 1, буква а) и член 6, параграф 1 от ОРЗД.
69. Макар да счита, че компетентните органи разполагат с определена степен на свобода на действие, за да решат как да оформят обхвата на своите разследвания, ЕКЗД припомня, че една от основните цели на ОРЗД е да се осигури съгласуваност в целия ЕС, а сътрудничеството между ВНО и ЗНО е едно от средствата за постигане на тази цел. Поради това ЕКЗД призовава ВНО да използва пълноценно инструментите за сътрудничество, предвидени в ОРЗД (включително членове 61 и 62 от ОРЗД), при провеждането на такова разследване.

#### *4.1.2.2.2 Относно предполагаемото нарушение на задълженията за прозрачност съгласно ОРЗД*

70. ЕКЗД взема под внимание опасенията на ХНО относно прозрачността по отношение на субектите на данни, по-специално, във връзка с обработването на данни на потребителите на WhatsApp за целите на сигурността и безопасността на дружествата на Facebook. ЕКЗД подчертава, че информацията на WhatsApp, насочена към потребителите в ЕС, понастоящем е предмет на процедура за обслужване на едно гише, ръководена от НО на Ирландия, която скоро ще приключи.

#### *4.1.3 Подобряване на опита с продуктите*

##### *4.1.3.1 Резюме на позицията на ХНО*

71. Според ХНО в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ може да се прочете, че за да разбере как хората използват услугите на WhatsApp в сравнение с други приложения и за да подобри услугите си, WhatsApp може да проследява използването на услугите и да сравнява тези резултати с дружествата на Facebook. WhatsApp може да е в състояние да съпостави дали

потребителят на даден акаунт в WhatsApp използва и услугите на друго дружество на Facebook<sup>55</sup>. ХНО стигна до заключението, че обработването от страна на Facebook IE за неговата собствена цел, свързана с подобряване и рекламиране на продукта, не е представена прозрачно<sup>56</sup>.

72. Освен това според ХНО с новите условия за ползване WhatsApp разширява списъка с данни, които ще се обменят с Facebook в бъдеще. По-специално това се отнася до услугите за хостинг във Facebook и с функциите „Откриване на предприятие“<sup>57</sup>. Според ХНО това означава, че в бъдеще между WhatsApp и Facebook ще се обменят и данни за маркетингови цели, които Facebook може да използва за свои собствени цели, по-специално за профилиране<sup>58</sup>.
73. ХНО отбелязва, че съответният раздел в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ във версията му преди писмото за консултация на ХНО от 12 април 2021 г. гласи, че Facebook не използва „информация за акаунта“ с цел подобряване на опита с продуктите на Facebook и рекламите във Facebook<sup>59</sup>. Според ХНО „информация за акаунта“ обхваща много широк набор от сведения. Не е ясно какво се има предвид под „информация за акаунта“ и кои видове данни следва да се причислят към тази категория данни и кои не. ХНО отбелязва, че WhatsApp събира значителен брой други категории данни.
74. ХНО също така заявява, че след писмото за консултация от 12 април 2021 г. понятието „информация за акаунта“ в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ е разширено, за да включва всички лични данни. ХНО отбелязва, че докато преди в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ WhatsApp посочва, че Facebook „понастоящем“ не използва „информация за

---

<sup>55</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 17.

<sup>56</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)vv), стр. 20.

<sup>57</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)vv), стр. 20, съответният цитат: „В обясненията се казва (получерният шрифт е добавен от долуподписаните):

**Хостинг услуги на Facebook:** [...] Някои големи предприятия се нуждаят от хостинг услуги, за да управляват комуникацията си. Ето защо предоставяме на предприятията възможността да използват сигурни хостинг услуги от Facebook, за да управляват чатовете в WhatsApp с клиентите си, да отговарят на въпроси и да изпращат полезна информация, например разписки за покупка. Но независимо дали общувате с дадено предприятие по телефон, имейл или WhatsApp, то може да използва тази информация за свои маркетингови цели, които могат да включват рекламиране във Facebook. За да сме сигурни, че сте информирани, ясно обозначаваме разговорите с предприятия, които избират да използват хостинг услуги от Facebook.

**Откриване на предприятие:** Възможно е да видите реклама във Facebook с бутон за изпращане на съобщение до дадено предприятие чрез WhatsApp. Ако в телефона Ви е инсталиран WhatsApp, ще имате възможност да изпратите съобщение на това предприятие. **Facebook може да използва начина, по който взаимодействате с тези реклами, за да персонализира рекламите, които виждате във Facebook.** (получерният шрифт е добавен от автора)

**Откриване на предприятие:** Хората вече могат да откриват предприятия във Facebook или Instagram чрез реклами, съдържащи бутон, върху който можете да кликнете, за да им изпратите съобщение чрез WhatsApp. Подобно на други реклами във Facebook, **ако решите да кликнете върху тези реклами, това може да се използва за персонализиране на рекламите, които виждате във Facebook.** Отново: WhatsApp и Facebook не могат да виждат съдържанието на криптираните от край до край съобщения (получерният шрифт е добавен от автора).

Тук бихме искали да подчертаем още веднъж, че WhatsApp и Facebook не могат да виждат съдържанието на криптираните от край до край съобщения. (вж. <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/about-new-business-featuresand-whatsapps-privacy-policy-update/?lang=en>).

<sup>58</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)vv), стр. 20.

<sup>59</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)vv), стр. 20.

акаунта“, сега се споменава само, че WhatsApp „понастоящем“ не предава<sup>60</sup> (всички) лични данни за тези цели. Следователно от изменените общи условия (вече) не става ясно дали към момента Facebook IE използва данните на потребителите на WhatsApp за тези цели<sup>61</sup>.

75. ХНО се позовава на изявленията на Facebook относно поетия от WhatsApp IE ангажимент да не споделя с Facebook данни на потребителите на WhatsApp в ЕС с цел Facebook да използва тези данни за подобряване на своите продукти или реклами, без предварителна консултация с НО на Ирландия. ХНО заявява, че това представлява необвързващ ангажимент и не изисква допълнително съгласие от страна на потребителя<sup>62</sup>. ХНО също така подчертава, че този ангажимент се отнася само до целите, за които WhatsApp IE споделя данни с Facebook, и не включва никакво задължение от страна на Facebook да не обработва данни за свои собствени цели<sup>63</sup>.
76. Относно въпроса за правното основание ХНО заявява, че не е ясно дали WhatsApp би сметнал за необходимо да получи съгласието на потребителите за прехвърляне за тези цели. Според ХНО трябва да се приеме, че прехвърлянето на данните на неговите потребители на Facebook IE за тези цели се извършва на правното основание за законен интерес, член 6, параграф 1, буква е) от ОРЗД<sup>64</sup>. ХНО също така заявява, че потребителите не разполагат с подходяща информация относно такива прехвърляния: *Според двете дружества правните изисквания за прехвърляне на данни от WhatsApp и обработването им от Facebook Ireland Ltd за тези цели вече съществуват. Последницата от това е, че тъй като от потребителите не се изисква да дадат съгласието си, те не разполагат с никаква сигурна информация относно евентуално прехвърляне на данни за тези цели към Facebook Ireland Ltd. По-скоро прехвърлянето на данни за тези цели и преди, и сега се решава и осъществява от дружествата „зад кулисите“, като за потребителите е напълно неясно дали и ако е така, кога и под каква форма ще научат за това и дали ще им бъде поискано съгласие за прехвърляне и обработване на данни за тези цели, или дали ще имат възможност да възразят срещу това или не*<sup>65</sup>.

<sup>60</sup> Следва да се отбележи, че точната формулировка от актуализираните условия на WhatsApp и ангажиментите е „споделени“.

<sup>61</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)вв), стр. 21, съответният цитат: *Вече не се потвърждава, че Facebook не използва данните на потребителите за тези цели, а само че данните не се предават за тези цели. Оттогава насам се заявява само (полученият шрифт е добавен от долуподписаните) следното: Не споделяме данни с цел да бъдат използвани за подобряване на продуктите на Facebook във Facebook или за предоставяне на по-подходящи реклами във Facebook.*

**Понастоящем** WhatsApp не споделя **личните Ви данни** с Facebook с цел да се подобри опитът Ви с продукти във Facebook или да Ви се показват по-ангажиращи реклами във Facebook. Това е резултат от обсъждания с ирландския орган за защита на данните и с други органи за защита на данните в Европа. Непрекъснато разработваме нови начини за подобряване на Вашия опит с WhatsApp и с другите фирмени продукти на Facebook, които използвате. Ако в бъдеще решим да споделяме такива данни с дружествата на Facebook за тази цел, това ще става само ако ръководителят на ирландския орган за защита на данните се съгласи с механизъм, който позволява такова използване. Ще Ви държим в течение относно предлаганите от нас нови възможности и относно нашите практики по отношение на информацията.

<sup>62</sup> Приложение към становищата на Facebook до ХНО, точка 2.4, стр. 7—8, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 6.

<sup>63</sup> ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 6.

<sup>64</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)вв), стр. 22.

<sup>65</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)вв), стр. 22.

#### 4.1.3.2 Анализ на ЕКЗД

77. ЕКЗД оцени целта за подобряване на опита с продуктите<sup>66</sup> във връзка с предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството му на администратор и във връзка с предполагаемото нарушение на изискванията за прозрачност на информацията на WhatsApp, насочена към потребителите. ЕКЗД взе под внимание становището на ХНО, както и позициите, изразени от Facebook IE и WhatsApp IE.

##### 4.1.3.2.1 Относно предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството на администратор

78. Във връзка с подобряването на опита с продуктите ЕКЗД отбелязва следните описания, предоставени в съответните извадки от политиката за поверителност на WhatsApp (подчертаването е добавено):

WhatsApp също така работи и споделя информация с другите дружества на Facebook, които действат от наше име, за да ни помогнат да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги. Това включва осигуряването на инфраструктура, технологии и системи, например за предоставяне на бързи и надеждни съобщения и обаждания по целия свят; подобряване на инфраструктурата и системите за доставка; разбиране относно начина, по който се използват нашите услуги; подпомагане при осигуряването на начин да се свържете с предприятия; и гарантиране на сигурността на системите. Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва от името на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Информацията, която WhatsApp споделя на това основание, не може да се използва за собствените цели на дружествата на Facebook<sup>67</sup>.

79. ЕКЗД отбелязва и съответните извадки от информацията, включена от WhatsApp в неговите ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ (подчертаването е добавено):

##### **Защо WhatsApp споделя информация с дружествата на Facebook?**

В WhatsApp работим и споделяме информация с другите дружества на Facebook, за да получаваме услуги като инфраструктура, технологии и системи, които ни помагат да предоставяме и подобряваме WhatsApp, и за да поддържаме безопасността и сигурността на WhatsApp и на другите дружества на Facebook. Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва в помощ на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Съвместната работа ни позволява например:

- да Ви предоставяме бързи и надеждни съобщения и обаждания по целия свят и да разберем как се възприемат нашите услуги и функции;
- да гарантираме безопасността, сигурността и целостта на данните в WhatsApp и във фирмените продукти на Facebook, като премахваме спам акаунти и се борим с неправомерни действия;
- да свържем опита Ви в WhatsApp с фирмените продукти на Facebook.

<sup>66</sup> Тази цел на обработването в различни части на разпореждането на ХНО е посочена като „подобряване на опита с продуктите“ (вж. разпореждането на ХНО, стр. 1) и/или като „Опит с продуктите и реклами във Facebook“ (вж. разпореждането на ХНО, стр. 20). В този раздел ЕКЗД оценява целта за подобряване на опита с продуктите в широк смисъл. Специфичните елементи, свързани с рекламата, са разгледани от ЕКЗД в раздел 4.1.4 от настоящото решение.

<sup>67</sup> В политиката за поверителност (валидна към 8 февруари 2021 г.), раздел „Как работим с други дружества на Facebook“.

Днес WhatsApp не споделя личната Ви информация с Facebook с цел подобряване на опита Ви с продукти на Facebook или предоставяне на по-подходящи реклами във Facebook. Постоянно разработваме нови начини за подобряване на Вашия опит с WhatsApp и с другите фирмени продукти на Facebook, които използвате. Ще Ви държим в течение относно предлаганите от нас нови възможности и относно нашите практики по отношение на данните<sup>68</sup>.

[...]

**Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook?**

За да получавате услуги, които ще помогнат на WhatsApp да управлява, подобрява и развива своя бизнес. Когато WhatsApp споделя информация с дружествата на Facebook по тези начини, дружествата на Facebook действат като доставчици на услуги и информацията, която споделяме с тях, се използва в помощ на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции (подчертаването е добавено).

) Споделяме информация с другите дружества на Facebook като доставчици на услуги. Доставчиците на услуги помагат на дружества като WhatsApp, като предоставят инфраструктура, технологии, системи, инструменти, информация и опит, за да ни помогнат да предоставим и подобрим услугата WhatsApp за нашите потребители.

) Това ни дава възможност например да разберем как се използват нашите услуги и как се съизмерва това с използването в дружествата на Facebook. Като споделяме информация с другите дружества на Facebook, като например телефонния номер, който сте потвърдили при регистрацията си в WhatsApp, и последния път, когато е използван акаунтът Ви, може да разберем дали даден акаунт в WhatsApp принадлежи на лице, което използва и друга услуга на дружествата на Facebook. Това ни позволява да отчитаме по-точно информацията за нашите услуги и да ги подобряваме. Така например можем да разберем как хората използват услугите на WhatsApp в сравнение с използването на други приложения или услуги в другите дружества на Facebook, което от своя страна помага на WhatsApp да проучи потенциални функции или подобрения на продукта (подчертаването е добавено). Можем също така да преброим колко уникални потребители има WhatsApp, например като установим кои от нашите потребители не използват други приложения на Facebook и колко уникални потребители има в дружествата на Facebook. Това ще помогне на WhatsApp да докладва по-пълно за дейността на своята услуга, включително на инвеститорите и регулаторните органи.

[...]

Не споделяме данни с цел подобряване на продуктите на Facebook във Facebook и предоставяне на по-подходящи реклами във Facebook.

) Днес WhatsApp не споделя личната Ви информация с Facebook с цел подобряване на опита Ви с продукти на Facebook или предоставяне на по-подходящи реклами във Facebook. Това е резултат от обсъждания с Ирландската комисия за защита на данните и с други органи за защита на данните в Европа. Постоянно разработваме нови начини за подобряване на Вашия опит с WhatsApp и с другите фирмени продукти на Facebook, които използвате. Ако решим да споделим такива данни с дружествата на Facebook за тази цел в бъдеще, ще го направим само когато постигнем споразумение с Ирландската комисия за защита на данните относно бъдещ механизъм, който да създаде предпоставки за такова използване. Ще Ви държим в течение относно

---

<sup>68</sup> ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“> Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook?

предлаганите от нас нови възможности и относно нашите практики по отношение на информацията<sup>69</sup>.

80. ЕКЗД отбелязва и съответните извадки от информацията, включена от WhatsApp в известието за правно основание (подчертаването е добавено):

**Предоставяне на услугите в съответствие с условията**

Обработваме данните, които имаме за Вас (както е описано в раздел „Информация, която събираме“), както е необходимо, за да изпълним договора си с Вас (условията). Категориите данни, които обработваме, зависят от данните, които сте избрали да предоставите, и от начина, по който използвате нашите услуги (което определя информацията, която събираме автоматично). Целите на обработването, необходими за предоставяне на нашите договорни услуги, са:

Защо и как обработваме Вашите данни?

- За да управляваме, предоставяме, подобряваме, персонализираме и поддържаме нашите услуги, както е описано в раздел „Нашите услуги“ на нашите условия, което включва осигуряване на начини за свързване и общуване с други потребители на WhatsApp, включително предприятия. Това включва събиране на информация от Вас при създаването на акаунт в WhatsApp, свързването Ви с предприятия, достъпни чрез WhatsApp, анализиране на начина, по който използвате нашите услуги, осигуряване на поддръжка на клиенти в отговор на проблем или заличаване на данните Ви, ако решите да закриете акаунта си.
- Използваме метаданни за съобщенията за предаването на комуникацията, за предоставянето на услугите, включително за общото управление на трафика и предотвратяването, откриването, разследването и отстраняването на неизправности, както и за фактуриране, когато е приложимо.
- Използвани категории данни: За тази цел използваме информацията, описана в раздели „Предоставена от Вас информация“, „Автоматично събирана информация“ и „Информация от трети страни“ на настоящата политика за поверителност.

[...]

**Законни интереси**

Позоваваме се на нашите законни интереси или на законните интереси на трета страна, когато Вашите интереси или основни права и свободи нямат преимущество пред тях („законни интереси“):

Защо и как обработваме Вашите данни?

- За предоставяне на измервания, анализи и други бизнес услуги, когато обработваме данни като администратор.
- Законни интереси, на които се позоваваме:
  - да предоставяме точни и надеждни обобщени отчети на предприятия и други партньори, да осигуряваме точно ценообразуване и статистически данни за ефективността и да показваме стойността, която нашите партньори реализират, когато използват нашите услуги; и
  - в интерес на предприятията и на другите партньори, за да им помогнем да разберат клиентите си, да подобрят бизнеса си и да валидират нашите модели за ценообразуване, да оценят ефективността и разпространението на своите услуги и съобщения, и да разберат как хората взаимодействат с тях в нашите услуги.
- Използвани категории данни: За тази цел използваме информацията, описана в раздели „Предоставена от Вас информация“, „Автоматично събирана информация“ и „Информация от трети страни“ на настоящата политика за поверителност.

---

<sup>69</sup> ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ > Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook?

81. Според становищата на Facebook IE WhatsApp IE е единственият администратор на данни: *Facebook обработва данните на потребителите на WhatsApp като обработващ лични данни от името на WhatsApp Ireland*<sup>70</sup>, а другите дружества на Facebook (включително Facebook IE) обработват данните на потребителите на WhatsApp, споделени от WhatsApp IE, само като обработващи лични данни, действащи по инструкции на WhatsApp IE<sup>71</sup>. Facebook IE добавя, че нито едно от дружествата на Facebook, включително Facebook IE, не обработва личните данни на потребителите на WhatsApp, споделени от WhatsApp IE, за собствени цели на Facebook<sup>72</sup>.
82. Facebook IE отбелязва, че предполагаемото обработване е подчинено на ангажимента, който WhatsApp IE е поел пред РГ29 и пред надзорните органи на ЕС, че няма да споделя лични данни на потребителите на WhatsApp в ЕС с други дружества на Facebook с цел Facebook да използва тези данни за подобряване на своите продукти или реклами, че такова използване няма да се извършва без предварително взаимодействие с НО на Ирландия в качеството му на ВНО и че ще комуникира единствено с него съгласно член 56, параграф 6 от ОРЗД<sup>73</sup>. Facebook IE предостави клетвена декларация, в която потвърждава ангажиментите и заявява отново, че актуализацията през май няма да промени статуквото<sup>74</sup>.
83. ЕКЗД отбелязва, че в ангажиментите WhatsApp IE, наред с другото, се ангажира да не започва да споделя с Facebook данни от WhatsApp, свързани с потребители от ЕС, с цел подобряване на продуктите и рекламите във Facebook, а ако това се промени, да го направи „при продължаване на обсъжданията с [НО на Ирландия]”<sup>75</sup>. В своите становища до ЕКЗД Facebook IE твърди, че този ангажимент се спазва от WhatsApp IE и данните на WhatsApp не се споделят с Facebook с цел използването на тези данни за подобряване на продуктите или рекламите на Facebook<sup>76</sup>.
84. Според Facebook IE, тъй като предполагаемото обработване<sup>77</sup> не се извършва, изявленията на ХНО относно правното основание, на което WhatsApp IE или Facebook IE могат да се позоват за такава обработване, не са от значение за обхвата на настоящата процедура по спешност. Дори и

---

<sup>70</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 2.11, стр. 9.

<sup>71</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздели 2.9—2.12, стр. 9—10.

<sup>72</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, например раздел 1.1.A), стр. 2.

<sup>73</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, приложение 1, писмо от WhatsApp Ireland до работната група по член 29 от 4 февруари 2018 г., стр. 1, и писмо от WhatsApp Ireland до КЗЛД от 8 юни 2018 г., стр. 2. В ангажиментите, които WhatsApp поема към РГ29 и ВНО, съответно през февруари и юни 2018 г., WhatsApp IE:

) поема ангажимент да не започва да споделя с Facebook на данни от WhatsApp, свързани с потребители от ЕС, с цел подобряване на продуктите и рекламите във Facebook, а ако това се промени, да го направи *при продължаване на обсъжданията с [НО на Ирландия]*.

) потвърждава, че Facebook ще продължи да предоставя услуги на WhatsApp Ireland като обработващ лични данни за *области като инфраструктура, анализи и монетизация*.

<sup>74</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, приложение 2.

<sup>75</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, приложение 1, писмо от WhatsApp Ireland до работната група по член 29 от 4 февруари 2018 г., стр. 1, и писмо от WhatsApp Ireland до КЗЛД от 8 юни 2018 г., стр. 2.

<sup>76</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., точки 15, 26.

<sup>77</sup> В писмените становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г. „предполагаемото обработване“ е определено чрез позоваване на обработването, забранено съгласно разпореждането на ХНО, т.е. [...] *Facebook Ireland [...] обработва лични данни на потребители на WhatsApp, пребиваващи в Германия [...], предадени от WhatsApp Ireland на Facebook Ireland като администратор, за широко описан списък от собствени цели на Facebook Ireland*, точка 3.

да беше така, опитите на ХНО да забрани по своя инициатива бъдещо позоваване на правни основания за бъдещо обработване биха били незаконни<sup>78</sup>.

85. Според Facebook IE извадката от ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ (вж. точка 80 по-горе) представлява опростено и достъпно обяснение на сложни технически операции по обработване, чиято цел е да се помогне на потребители с различен опит да разберат как техните данни се обработват от WhatsApp IE. То няма за цел да се предостави подробно обяснение на сложните правни понятия, съдържащи се в ОРЗД, а текстът му не може да представлява достатъчна основа за приключване на регулаторен процес по тези въпроси. Facebook IE заявява още, че макар да е разбрало от WhatsApp IE, че се извършва определено обработване, попадащо в обхвата на това опростено описание (например- WhatsApp Ireland използва своя обработващ лични данни, за да установи колко уникални потребители има неговата услуга), това не е от значение за настоящото производство по две причини: 1) субектът, който предоставя тези услуги на WhatsApp Ireland, всъщност е Facebook Inc. и 2) Facebook Inc. обработва данните на потребителите на WhatsApp в ЕС единствено като обработващ лични данни от името на WhatsApp IE, а не като администратор<sup>79</sup>. WhatsApp IE заявява същото: *[с]убектът, който предоставя услугите [...], всъщност е Facebook Inc. и обработването на данните на потребителите на WhatsApp в ЕС включва Facebook Inc., който действа като „доставчик на услуги“, т.е. като обработващ лични данни от името на WhatsApp Ireland, а не като администратор*<sup>80</sup>.
86. По отношение на ролята на обработващия лични данни Facebook IE заявява, че *няма други изисквания или условия, свързани с понятието „обработващ лични данни“, и няма правила за видовете дейности, които могат да бъдат предприети, или за данните, които могат да бъдат обработвани. Напротив, [...] категориите или източниците на други данни, обработвани от даден субект, очевидно не са от значение за определянето на това дали даден субект обработва конкретни лични данни, получени от конкретен администратор в качеството на администратор или обработващ лични данни. Както ЕКЗД отбелязва в проекта за насоки: „[с]ъществуват две основни условия за квалифициране на даден субект като обработващ лични данни: да е отделен субект по отношение на администратора и да обработва лични данни от негово име“ — и двете са приложими към обработването, описано в третата извадка*<sup>81</sup>.
87. Facebook IE твърди още, че *WhatsApp Ireland е субектът, който определя целите и средствата по отношение на обработването на данните на потребителите на WhatsApp в ЕС [...]*<sup>82</sup>. Facebook Inc. обработва данните на потребителите на WhatsApp в ЕС единствено в съответствие с инструкциите на WhatsApp Ireland, като подлежи на строг договорен и технически контрол. Наред с другото, тези контролни механизми забраняват на Facebook Inc. да използва данните на потребителите на WhatsApp в ЕС за свои собствени цели и да разкрива такива лични данни на други дружества на Facebook, включително по-специално на Facebook Ireland. Крайните продукти, които WhatsApp Ireland получава от

<sup>78</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 6, точка 1.1, буква Й.

<sup>79</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 7 юли 2021 г., стр. 5.

<sup>80</sup> Писмени становища на WhatsApp до ЕКЗД от 7 юли 2021 г.

<sup>81</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 7 юли 2021 г., стр. 7.

<sup>82</sup> Този конкретен раздел от писмените становища на Facebook до ЕКЗД се отнася за обработването, описано в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ > Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook? (Вж. точка 80 от настоящото решение по-горе).

*Facebook Inc. в резултат на тези услуги, се предоставят само под формата на обобщена информация. Следователно споделянето на тази информация от WhatsApp Ireland с друго дружество на Facebook не би могло да включва споделяне на данни на потребителите на WhatsApp от ЕС с това дружество*<sup>83</sup>.

88. ЕКЗД на първо място припомня, че обработващ лични данни е лице, което обработва лични данни от името на администратора<sup>84</sup>. *Обработването на лични данни от името на администратора* изисква първо отделният субект да обработва лични данни *в полза на администратора*<sup>85</sup>. Ако отделният субект обработва личните данни и *в своя полза*, той излиза извън ролята на обработващ лични данни. Освен това ЕКЗД счита, че обработващият лични данни не може да комбинира данни, които обработва от името на дружество, с други данни, които обработва като администратор, без да излезе извън ролята си на обработващ лични данни.
89. ЕКЗД също така отбелязва, че понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ са *функционални* понятия: те имат за цел отговорностите да се разпределят в съответствие с действителните роли на страните. Това означава, че правният статут на даден участник като „администратор“ или „обработващ лични данни“ трябва по принцип да се определя от неговите действителни дейности в конкретна ситуация, а не от формалното му определяне като „администратор“ или „обработващ лични данни“ (например в договор)<sup>86</sup>.
90. ЕКЗД припомня, че основната цел на определянето на ролята на администратор е да се гарантира отчетността и ефективната, и всеобхватна защита на личните данни, поради което понятието „администратор“ следва да се тълкува достатъчно широко, като се отдава предимство във възможно най-голяма степен на ефективната и цялостна защита на субектите на данни, така че да се гарантира пълното действие на правото на ЕС в областта на защитата на данните, да се избегнат пропуски и да се предотврати евентуално заобикаляне на правилата, като същевременно не се намалява ролята на обработващия лични данни<sup>87</sup>. ЕКЗД също така отбелязва, че при анализа на обработване, което може да бъде разделено на няколко по-малки операции по обработване и в което участват няколко участници, е важно да се прецени дали на „макроравнище“ тези операции по обработване не следва да се разглеждат като „свкупност от операции“, които преследват обща цел, като се използват съвместно определени средства<sup>88</sup>.
91. Съгласно ОРЗД администраторът е [...] *физическо или юридическо лице, [...] [което] сам[о] или съвместно с други определя целите и средствата за обработването на лични данни*<sup>89</sup>, и

---

<sup>83</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 7 юли 2021 г., стр. 7.

<sup>84</sup> Член 4, точка 8 от ОРЗД.

<sup>85</sup> Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 78.

<sup>86</sup> Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 12.

<sup>87</sup> Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 14.

<sup>88</sup> Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 43.

<sup>89</sup> Вж. член 4, точка 7 от ОРЗД.

следователно обслужва собствените си интереси<sup>90</sup>. ЕКЗД припомня, че *[с]ъвместно администриране е налице, когато субектите, участващи в едно и също обработване, извършват обработването за съвместно определени цели. Такъв ще бъде случаят, ако участващите субекти обработват данните за едни и същи или общи цели*<sup>91</sup>.

92. ЕКЗД отбелязва, че в настоящата си редакция изявленията, съдържащи се в публикуваната информация на WhatsApp, също включват позоваване на ангажиментите, като в тях се дава следното обяснение на потребителите: *WhatsApp не споделя личната Ви информация с Facebook с цел подобряване на опита Ви с продукти на Facebook или предоставяне на подходящи реклами във Facebook*. ЕКЗД взема под внимание и позициите на Facebook IE и WhatsApp IE, че WhatsApp IE споделя данните на потребителите на WhatsApp с другите дружества на Facebook само за целите на получаването на услуги, които другите дружества на Facebook предоставят като обработващи лични данни, т.е. споделяне на данни между администратори и обработващи лични данни<sup>92</sup>.
93. ЕКЗД има сериозни съмнения относно тълкуването на ролята на другите дружества на Facebook, включително Facebook IE, по отношение на обработването на данните на потребителите на WhatsApp в настоящата ситуация, както твърдят Facebook IE и WhatsApp IE.
94. ЕКЗД отбелязва че докато в политиката за поверителност и в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ изрично се посочва, че данни на WhatsApp не се споделят с Facebook с цел Facebook да използва тези данни за подобряване на своите продукти и/или за предоставяне на подходящи реклами, в ЧЗВ изрично се казва, че WhatsApp данните се споделят с Facebook, за да [се] разбере как се използват *услугите на WhatsApp и как се съизмерва това с използването в дружествата на Facebook*<sup>93</sup>. В ЧЗВ се добавя, че *може да разберем дали даден акаунт в WhatsApp принадлежи на лице, което използва и друга услуга на дружествата на Facebook и че [м]ожем също така да преброим колко уникални потребители има WhatsApp, например като установим кои от нашите потребители не използват други приложения на Facebook и колко уникални потребители има в дружествата на Facebook*<sup>94</sup> (подчертаването е добавено).
95. Поради това ЕКЗД счита, че ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ вече включват елементи, които показват, че действията на Facebook, доколкото се отнасят до обработването на данни на потребителите на WhatsApp в полза на дружествата на Facebook, включително Facebook IE<sup>95</sup>, излизат извън обхвата на ангажиментите, въпреки поетото задължение за консултиране с НО на Ирландия в случай на промяна.

---

<sup>90</sup> Вж. по аналогия Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, окончателна версия, точка 80.

<sup>91</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, точка 59.

<sup>92</sup> Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 7 юли 2021 г., стр. 3, и писмени становища на WhatsApp до ЕКЗД от 7 юли 2021 г.

<sup>93</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“> Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook?

<sup>94</sup> Вж. ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“> Как моята информация в WhatsApp се използва от дружествата на Facebook?

<sup>95</sup> Електронна препратка в публикуваната информация на WhatsApp отвежда към страница на WhatsApp, в която се обяснява, че понятието **дружества на Facebook** се отнася до Facebook Inc., Facebook IE, Facebook Payments Inc., Facebook Payments International Limited, Facebook Technologies LLC, Facebook Technologies Ireland Limited, WhatsApp LLC и WhatsApp IE. В това спешно решение със задължителен характер понятието **други дружества на Facebook** се отнася за всички дружества на Facebook с изключение на WhatsApp IE.

96. От ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ изглежда очевидно, че данните на потребителите на WhatsApp се сравняват с данните на другите дружества на Facebook, включително Facebook IE. Освен това, като се има предвид информацията, предоставена в ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“, може да се отбележи, че WhatsApp IE и други дружества на Facebook, включително Facebook IE, споделят помежду си и евентуално комбинират данни, като например телефонни номера, за да разберат дали дадено лице използва различни услуги (наричани също „приложения на Facebook“) на дружествата на Facebook, които включват и Facebook IE<sup>96</sup>.
97. ЕКЗД счита, че такова споделяне на данни с Facebook, за да се разбере как [се] използват услугите на WhatsApp и как се съизмерва това с използването в дружествата на Facebook, вероятно се извършва не само с цел подобряване на продуктите на WhatsApp IE, но и в полза на други дружества на Facebook, включително Facebook IE, за подобряване на техните продукти.
98. Въз основа на ЧЗВ „Как работим с дружествата на Facebook“ ЕКЗД счита, че е вероятно обработването на данните на потребителите на WhatsApp да се извършва за *общата* (т.е. макро) цел за подобряване на продуктите на дружествата на Facebook (наред с другото, като се оценява кои акаунти в дружествата на Facebook са свързани с един и същ потребител и как [се] използват услугите на WhatsApp, и как се съизмерва това с използването в дружествата на Facebook). ЕКЗД отбелязва, че ако това бъде потвърдено, подобно обработване ще излезе извън обхвата на обработването на данните на потребителите на WhatsApp за целите на подобряване на продуктите на WhatsApp от WhatsApp IE като единствен администратор на данни.
99. ЕКЗД взема под внимание информацията, предоставена от WhatsApp IE и Facebook IE, че субектът, който предоставя гореописаните услуги за сравняване на използването в дружествата на Facebook, е Facebook Inc., а обработването на данните на потребителите на WhatsApp в ЕС включва Facebook Inc., който действа като доставчик на услуги за тази цел. ЕКЗД изразява загриженост, че обработването на данните на потребителите на WhatsApp за целите на подобряване на продуктите може да се извърши в полза на всички дружества на Facebook, а не само за собствената цел на WhatsApp IE за подобряване на продуктите на WhatsApp.
100. Следователно, ако тези обстоятелства се потвърдят, дружествата на Facebook, включително Facebook IE, вероятно определят (съвместно) целта и средствата за това обработване<sup>97</sup> и в такъв случай те следва да се считат за (съвместни) администратори в това отношение<sup>98</sup>. Съответно, ако тези обстоятелства се потвърдят, ЕКЗД счита, че **Facebook IE може да се разглежда като (съвместен) администратор**, т.е. определящ целта и средствата за обработване на личните данни на потребителите на WhatsApp в ЕС, доколкото обработването се извършва с цел подобряване на продуктите на Facebook. Комитетът счита, че въз основа на наличната в настоящата процедура информация не е в състояние да достигне до окончателни заключения по този въпрос.

---

<sup>96</sup> Например електронна препратка в публикуваната информация на WhatsApp отвежда към страница на WhatsApp, в която понятието се обяснява по следния начин: **Фирмените продукти на Facebook са общо продуктите на Facebook и други продукти, предоставяни от дружествата на Facebook, които са предмет на отделни, самостоятелни условия за ползване и политика за поверителност, включително продуктите WhatsApp и Oculus (когато се ползва акаунт в Oculus).**

<sup>97</sup> Вж. Насоки 07/2020 на ЕКЗД относно понятията „администратор“ и „обработващ лични данни“ в ОРЗД, точка 59.

<sup>98</sup> Решение на Съда на ЕС от 5 юни 2018 г. по дело C-210/16 *Wirtschaftsakademie*, точка 30.

101. ЕКЗД също така разглежда въпроса дали, в случай че такова обработване от Facebook IE като администратор на данни бъде потвърдено, Facebook IE ще има **правно основание** съгласно член 6, параграф 1 от ОРЗД да обработва данните на потребителите на WhatsApp с цел подобряване на продуктите на Facebook законосъобразно съгласно член 5, параграф 1, буква а) от ОРЗД.
102. Що се отнася до **съгласието** като възможно правно основание за такова обработване от Facebook IE като администратор, въз основа на информацията, с която разполага ЕКЗД, не личи понастоящем да се иска съгласие от потребителите за такова обработване<sup>99</sup>. Поради това, ЕКЗД счита, че е малко вероятно понастоящем Facebook IE да може да се позовава на член 6, параграф 1, буква а) от ОРЗД, за да извършва законосъобразно такова обработване на данни на потребителите на WhatsApp. ЕКЗД също така счита, че Facebook IE не може да се позовава на правното основание, свързано с **изпълнението на договор**, съгласно член 6, параграф 1, буква б) от ОРЗД, тъй като между потребителите на WhatsApp и Facebook IE няма договорни отношения.
103. ЕКЗД има сериозни съмнения дали Facebook IE като (съвместен) администратор може да се позове на правното основание за **законен интерес** съгласно член 6, параграф 1, буква е) от ОРЗД за обработването на данните на потребителите на WhatsApp с цел подобряване на продуктите на Facebook, тъй като в настоящия случай интересите на администратора вероятно ще имат преимущество пред интересите и основните права и свободи на субектите на данни.
104. ЕКЗД припомня, че позоваването на член 6, параграф 1, буква е) от ОРЗД изисква, на първо място, идентифициране на законен интерес, преследван от администратора или от трета страна, на второ място — необходимост от обработване на лични данни за целите на преследвания законен интерес, и проверка на баланса: законният интерес на администратора или третата страна трябва да бъде претеглен спрямо интересите или основните права и свободи на субекта на данните<sup>100</sup>. ЕКЗД също така припомня, че за да се извърши проверката на баланса, е важно първо да се разгледат естеството и източникът на законните интереси, от една страна, и въздействието върху субектите на данни, от друга. Трябва да се съпоставят законните интереси на администратора (или трети лица) и интересите или основните права и свободи на субекта на данните<sup>101</sup>.
105. Макар че такъв вид интерес, т.е. подобряване на продуктите, може да се счита за законен<sup>102</sup>, ЕКЗД подчертава, че този търговски интерес може да не бъде толкова безспорен, когато се съпостави с правата на субектите на данни<sup>103</sup>. Поради това в настоящия случай при извършването

---

<sup>99</sup> ЕКЗД отбелязва, че в своите становища WhatsApp IE неколкратно заявява, че съгласието с новите условия не е предвидено, за да послужи като правно основание за обработване на лични данни съгласно ОРЗД. Понастоящем WhatsApp IE иска съгласие от потребителите на услугата WhatsApp само чрез настройките на самото устройство, за да се разреши достъп до съдържащата се в него информация, например за местоположение, камера и снимки, с цел да се предоставят описаните услугите при активирането им от потребителите в настройките. В известието на WhatsApp за правното основание.

<sup>100</sup> Препоръки 2/2021 на ЕКЗД относно правното основание за съхранението на данни за кредитна карта единствено с цел улесняване на по-нататъшни онлайн трансакции, приети на 19 май 2021 г., точки 7—9.

<sup>101</sup> Становище РД 217 на Работна група 29 относно понятието за законни интереси на администратора на лични данни съгласно член 7 от Директива 95/46/ЕО, прието на 9 април 2014 г., стр. 23.

<sup>102</sup> Становище РД 217 на Работна група 29 относно понятието за законни интереси на администратора на лични данни съгласно член 7 от Директива 95/46/ЕО, прието на 9 април 2014 г., стр. 25.

<sup>103</sup> Становище РД 217 на Работна група 29 относно понятието за законни интереси на администратора на лични данни съгласно член 7 от Директива 95/46/ЕО, прието на 9 април 2014 г., стр. 26.

на проверката на баланса следва да се отдаде по-голямо значение на отчитането на интересите на субектите на данни и на въздействието върху техните права.

106. Като се има предвид големият брой потребители на WhatsApp и големият обем лични данни<sup>104</sup>, които се обработват и евентуално комбинират с други данни от Facebook IE с цел подобряване на продуктите на дружествата на Facebook, ЕКЗД има сериозни съмнения, че интересът на администратора би имал преимущество пред интересите на субектите на данни.
107. ЕКЗД припомня, че друг важен елемент, който трябва да се вземе предвид при проверката на баланса са разумните очаквания на субекта на данните, особено по отношение на използването и разкриването на данните.<sup>105</sup>
108. Като взема предвид гореизложеното, **ЕКЗД стига до заключението, че има голяма вероятност Facebook IE да обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор на данни за собствената си цел за подобряване на работата с продукта.** Предвид ангажиментите и становищата на Facebook IE обаче, както и предвид ограничената информация, налична в настоящата процедура, Комитетът заключава, че не разполага с достатъчно информация, за да провери дали и до каква степен такова обработване се извършва на практика и дали това обработване от Facebook IE е законосъобразно съгласно член 5, параграф 1, буква а) и член 6, параграф 1 от ОРЗД.
109. **Съответно ЕКЗД се обръща към компетентния ВНО за Facebook IE и WhatsApp IE с искане да проведе разследване, за да установи дали Facebook IE обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор за общата цел за подобряване на продуктите на дружествата на Facebook. По-специално, ВНО следва да извърши разследване на обработването на лични данни от дружествата на Facebook, което им позволява да установят дали дадено лице използва различни услуги на дружествата на Facebook, евентуално улеснени от използването на уникални идентификатори, и да анализира възможното комбиниране или поне сравняване на данните на потребителите на WhatsApp с данните на дружествата на Facebook въз основа на елементите, описани от ЕКЗД в този раздел на настоящото решение.**
110. **ЕКЗД също така отправя искане към ВНО да извърши разследване, за да прецени дали Facebook IE има правно основание да извършва законосъобразно такова обработване като (съвместен) администратор съгласно член 5, параграф 1, буква а) и член 6, параграф 1 от ОРЗД.**
111. Макар да счита, че компетентните органи разполагат с определена степен на свобода на действие, за да решат как да оформят обхвата на своите разследвания, ЕКЗД припомня, че една от основните цели на ОРЗД е да се осигури съгласуваност в целия ЕС, а сътрудничеството между ВНО и ЗНО е едно от средствата за постигане на тази цел. Поради това **ЕКЗД призовава ВНО да използва пълноценно инструментите за сътрудничество, предвидени в ОРЗД (включително членове 61 и 62 от ОРЗД), при провеждането на такова разследване.**

---

<sup>104</sup> Становище РД 217 на Работна група 29 относно понятието за законни интереси на администратора на лични данни съгласно член 7 от Директива 95/46/ЕО, прието на 9 април 2014 г., стр. 39.

<sup>105</sup> Становище РД 217 на Работна група 29 относно понятието за законни интереси на администратора на лични данни съгласно член 7 от Директива 95/46/ЕО, прието на 9 април 2014 г., стр. 50.

#### 4.1.3.2.2 Относно предполагаемото нарушение на задълженията за прозрачност съгласно ОРЗД

112. ЕКЗД взема под внимание опасенията на ХНО относно прозрачността, по-специално, във връзка с обработването на данни на потребителите на WhatsApp за подобряване на продуктите на Facebook, възможните противоречия в политиката за поверителност и липсата на достатъчно подробна, леснодостъпна и ясна информация. ЕКЗД обаче подчертава, че политиката за поверителност на WhatsApp IE понастоящем е предмет на процедура за обслужване на едно гише, ръководена от НО на Ирландия.

#### 4.1.4 Маркетингови съобщения и директен маркетинг

##### 4.1.4.1 Резюме на позицията на ХНО

113. Друг въпрос, изследван от ХНО, са промените в политиката за поверителност, въведени по отношение на обработването на лични данни за маркетингови цели. Според ХНО с актуализираните условия WhatsApp IE разширява кръга от данни, които ще се обменят с Facebook в бъдеще. В своите обяснения ХНО се позовава на страницата с ЧЗВ на WhatsApp, свързана с нейната политика за поверителност (получерният шрифт е добавен от ХНО):

**Хостинг услуги на Facebook:** [...] Някои големи предприятия се нуждаят от хостинг услуги, за да управляват комуникацията си. Ето защо предоставяме на предприятията възможността да използват сигурни хостинг услуги от Facebook, за да управляват чатовете в WhatsApp с клиентите си, да отговарят на въпроси и да изпращат полезна информация, например разписки за покупка. Но независимо дали общувате с дадено предприятие по телефон, имейл или WhatsApp, то може да използва тази информация за свои маркетингови цели, които могат да включват рекламиране във Facebook. За да сме сигурни, че сте информирани, ясно обозначаваме разговорите с предприятия, които избират да използват хостинг услуги от Facebook.

**Откриване на предприятие:** Възможно е да видите реклама във Facebook с бутон за изпращане на съобщение до дадено предприятие чрез WhatsApp. Ако в телефона Ви е инсталиран WhatsApp, ще имате възможност да изпратите съобщение на това предприятие. Facebook може да използва начина, по който взаимодействате с тези реклами, за да персонализира рекламите, които виждате във Facebook. (получерният шрифт е добавен от автора)

**Откриване на предприятие:** Хората вече могат да откриват предприятия във Facebook или Instagram чрез реклами, съдържащи бутон, върху който можете да кликнете, за да им изпратите съобщение чрез WhatsApp. Подобно на други реклами във Facebook, ако решите да кликнете върху тези реклами, това може да се използва за персонализиране на рекламите, които виждате във Facebook. Отново: WhatsApp и Facebook не могат да виждат съдържанието на криптираните от край до край съобщения. (получерният шрифт е добавен от автора). Тук бихме искали да подчертаем още веднъж, че WhatsApp и Facebook не могат да виждат съдържанието на криптираните от край до край съобщения. (вж. <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/about-new-business-featuresand-whatsapps-privacy-policy-update/?lang=en>)

114. Според ХНО тази политика за поверителност предполага, че в бъдеще между WhatsApp IE и Facebook IE ще се обменят данни за маркетингови цели, които Facebook IE може да използва за свои собствени цели, по-специално за профилиране<sup>106</sup>.

---

<sup>106</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 20.

115. Що се отнася до правното основание за обработването на лични данни за маркетингови съобщения и директен маркетинг, ХНО обръща внимание на факта, че съгласно твърденията на WhatsApp IE дружеството се позовава на своите законни интереси, както и на законните интереси на трета страна, включително Facebook IE. ХНО посочва, че „законните интереси“ не са допълнително разграничени въпреки актуализацията от 15 май 2021 г.<sup>107</sup>. Поради това ХНО счита, че не е ясно чиито законни интереси се предполагат в случай на маркетингови съобщения и кои категории данни се използват във връзка с обработването за целите на директния маркетинг. Освен това ХНО подчертава, че под „доставчици от трети страни“ отново са изброени цели, които не се ограничават непременно до целите, преследвани само от WhatsApp IE, но биха могли да попаднат и в общите цели на WhatsApp IE и на трети страни като Facebook, напр. „да Ви помогнем да се свържете с предприятия, които използват нашите услуги“<sup>108</sup>. В своята политика за поверителност, като пример за законен интерес, WhatsApp IE споменава „предоставяне на иновативна, релевантна, безопасна и печеливша услуга на нашите потребители и партньори“<sup>109</sup>.

116. Както е посочено от ХНО<sup>110</sup>, в политиката за поверителност на WhatsApp от 24 април 2018 г. (<https://www.whatsapp.com/legal/privacy-policyee>), в частта „Как обработваме Вашата информация“, WhatsApp обяснява следното относно правното основание за маркетинговите съобщения (подчертаването е добавено от ХНО):

*Нашите законни интереси или законните интереси на трета страна, освен ако Вашите интереси или основни права и свободи имат преимущество („законни интереси“):*

*[...]*

- *за да Ви изпращаме маркетингови съобщения.*
- *Това са законните интереси, на които се позоваваме при това обработване: популяризиране на продуктите на дружествата на Facebook и публикуване на съобщения за целите на директния маркетинг.*

117. ХНО подчертава, че докато в миналото WhatsApp IE се е позовавал на „публикуването“ на директна реклама, в актуализираните условия на дружеството се говори за „изпращане“ на директна реклама<sup>111</sup>. Според ХНО тази актуализация, изглежда, променя начина и формата, в която се изпраща директен маркетинг на потребителите: *Изпращането на рекламна поща предполага още по-целенасочен подход към съответното лице, особено от страна на трети страни*<sup>112</sup>.

#### 4.1.4.2 Анализ на ЕКЗД

118. ЕКЗД оцени маркетинговата цел във връзка с предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството му на администратор и във връзка с предполагаемото нарушение на изискванията за прозрачност на информацията на WhatsApp,

<sup>107</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 23.

<sup>108</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 24.

<sup>109</sup> Политика за поверителност на WhatsApp, раздел „Нашето правно основание за обработване на данни“.

<sup>110</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 22.

<sup>111</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 23.

<sup>112</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 24.

насочена към потребителите. ЕКЗД взе под внимание становището на ХНО, както и позицията, изразена от Facebook IE и WhatsApp IE.

*4.1.4.2.1 Относно предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството на администратор*

119. След сравняване на старата и актуализираната версия на информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, ЕКЗД стига до заключението, че промените, направени от WhatsApp във връзка с обработването на лични данни за маркетингови съобщения и директен маркетинг, са доста ограничени по своя обхват.

120. Във връзка с маркетинга ЕКЗД отбелязва следните описания, дадени в съответните извадки от политиката за поверителност на WhatsApp, по-специално в раздела „Как използваме информацията“<sup>113</sup> (подчертаването е добавено):

**Как използваме информацията**

*Използваме информацията, с която разполагаме (в зависимост от направения от Вас избор и приложимото законодателство), за да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги.*

*Съобщения относно нашите услуги и дружествата на Facebook. Използваме информацията, с която разполагаме, за да Ви изпращаме съобщения относно нашите услуги и да Ви информираме за нашите условия, политики и други важни актуализации. Възможно е да Ви изпратим съобщения с цел маркетинг на нашите услуги и тези на дружествата на Facebook.*

**Как работим с други дружества на Facebook**

*WhatsApp също така работи и споделя информация с другите дружества на Facebook, които действат от наше име, за да ни помогнат да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги.*

**Информация от трети страни**

*Доставчици на услуги, които се явяват трети страни. Работим с доставчици на услуги, които се явяват трети страни, и с други дружества на Facebook, за да ни помогнат да управляваме, предоставяме, подобряваме, разбираме, персонализираме, поддържаме и продаваме нашите услуги.*

**Предоставяне на услугите на WhatsApp в съответствие с условията**

*Позоваваме на нашите законни интереси или на законните интереси на трета страна, когато те не нямат*  
*преимущество пред Вашите интереси или основни права и свободи („законни интереси“):*

*Защо и как обработваме Вашите данни?*

*За предоставяне на измервания, анализи и други бизнес услуги, когато обработваме данни като администратор.*

- *Законни интереси, на които се позоваваме:*
- *Изпращане на маркетингови съобщения, адресирани до Вас.*
- *Законни интереси, на които се позоваваме: Законните интереси, на които се позоваваме за това обработване*

<sup>113</sup> <https://www.whatsapp.com/legal/updates/privacy-policy/?lang=en> .

са: популяризиране на продуктите на дружествата на Facebook и изпращане на съобщения за целите на директния маркетинг.

121. В политиката за поверителност на WhatsApp ясно се посочва, че WhatsApp IE използва данни, за да изпраща съобщения с цел маркетинг на своите услуги и на услугите на дружествата на Facebook. Този елемент сам по себе си не предполага споделяне на данни с Facebook IE, като Facebook IE действа като администратор на данни.
122. ЕКЗД взема предвид и позицията на Facebook IE, което е информирало ХНО, че макар политиката за поверителност на WhatsApp да му позволява да изпраща съобщения с цел директен маркетинг на потребителите на WhatsApp в ЕС, за да популяризира продуктите и услугите на WhatsApp IE или на Facebook IE, понастоящем това не се случва на практика и че „[т]екстът е включен в политиката за поверителност, в случай че WhatsApp IE реши да започне това обработване (което е стандартна форма на обработване за повечето дружества) в бъдеще<sup>114</sup>.
123. Въз основа на горепосочените извадки от информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, може да се заключи, че WhatsApp IE работи с трети страни и с другите дружества на Facebook за маркетингови цели. Няма обаче достатъчно доказателства, че се извършва обмен на данни и че в контекста на това предполагаемо обработване Facebook IE действа като администратор или като съвместен администратор. В същото време следва да се подчертае, че в информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, законният интерес на трети страни се посочва като правно основание и не се изключва изрично възможността да се споделят данни с Facebook IE за негови цели, свързани с директния маркетинг.
124. Въз основа на информацията, предоставена от ХНО, както и на писмените становища на WhatsApp IE и Facebook IE, може да се заключи, че по отношение на обработването на лични данни за маркетингови съобщения и директен маркетинг Facebook IE планира да действа, най-малкото като обработващ лични данни, от името на WhatsApp IE. В същото време от анализирания от ЕКЗД информация не личи да се извършва обмен на данни понастоящем и Facebook IE да обработва данни на потребителите на WhatsApp за свои собствени маркетингови цели. Описанието на услугите и ролите, дадено в информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, обаче е неясно. Ето защо този въпрос трябва да бъде изследван допълнително.
125. В заключение, ЕКЗД разбира загрижеността, изразена от ХНО относно необходимостта от внимателен анализ на ролите и правната квалификация на страните, участващи в обработването на данните на потребителите на WhatsApp за маркетингови цели. В настоящата процедура обаче ЕКЗД не разполага с достатъчно информация, за да заключи дали Facebook IE действа като администратор на данни на потребителите на WhatsApp за целите на маркетинговите съобщения и директния маркетинг.
126. Като се има предвид липсата на яснота в информационната част на досието по отношение на начина на обработване на данните, **ЕКЗД призовава НО на Ирландия да разследва допълнително ролята на Facebook IE, т.е. дали Facebook IE действа като обработващ лични данни или като (съвместен) администратор по отношение на обработването на лични данни**

---

<sup>114</sup> Отговор от 25 април 2021 г. на Facebook IE на изслушването на ХНО преди издаването на разпореждането на НО на DE-НН от 10 май 2021 г., стр. 12—13.

на потребителите на WhatsApp за маркетингови цели, като надлежно вземе предвид въпросите, посочени по-горе от ЕКЗД.

*4.1.4.2.2 Относно предполагаемото нарушение на задълженията за прозрачност съгласно ОРЗД*

127. ЕКЗД взема под внимание опасенията на ХНО относно изискванията за прозрачност, по-специално във връзка с обработването на данни за маркетингови цели и факта, че от информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, не става ясно кои категории данни се използват за маркетингови съобщения<sup>115</sup>. ЕКЗД подчертава, че информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, понастоящем е предмет на процедура за обслужване на едно гише, ръководена от НО на Ирландия, която скоро се очаква да приключи.

*4.1.5 Приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business*

*4.1.5.1 Резюме на позицията на ХНО*

128. ХНО отбелязва, че данните на потребителите на WhatsApp също така се обработват или могат да бъдат обработвани за общата цел да се предостави така нареченият приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business. Приложно-програмният интерфейс WhatsApp Business дава възможност на дружествата да използват WhatsApp в своите корпоративни комуникационни системи и да общуват със своите контакти и клиенти. Тези дружества могат да разчитат на хостинг услуги на трети страни, които да управляват функцията им за изпращане на съобщения от тяхно име. Facebook IE планира да започне да предлага услугата приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business по-късно тази година<sup>116</sup>, т.е. ще хоства и управлява бизнес клиент на WhatsApp — нещо, което според Facebook IE други доставчици на услуги вече правят<sup>117</sup>.

129. Facebook IE увери ХНО, че тези услуги няма да бъдат предлагани съгласно влезлите в сила актуализирани условия, и се ангажира да не започва да ги предлага в Германия (или в ЕС), без да уведоми допълнително НО на Ирландия в качеството му на ВНО.<sup>118</sup>

130. Според Facebook IE целта на актуализираните условия е да се изясни, наред с другото, че Facebook IE в бъдеще ще бъде един от доставчиците на услуги, между които предприятията могат да избират при внедряването на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business<sup>119</sup>. Facebook IE подчерта, че хостингът и управлението на бизнес клиент на WhatsApp от Facebook IE няма да бъдат задължителни за предприятията и ще се предлагат от Facebook IE на предприятията по начин, при който Facebook IE ще действа като обработващ лични данни от името на тези бизнес клиенти и съгласно техните инструкции<sup>120</sup>. Освен това според Facebook IE от ЧЗВ на WhatsApp относно криптирането става ясно<sup>121</sup>, че предприятието става администратор

<sup>115</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 24.

<sup>116</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 14, точка 2.31.

<sup>117</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 14, точка 2.31; Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., стр. 26, точка 37.

<sup>118</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 1.1, буква G, стр. 5. Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., бележка под линия 31.

<sup>119</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, стр. 14, точка 2.32.

<sup>120</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, стр. 14, точка 2.31.

<sup>121</sup> <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/end-to-end-encryption>.

на всички съобщения, които получава от своите клиенти в WhatsApp, и че *предприятието носи отговорност за спазването на всички приложими законови изисквания и условия*<sup>122</sup>.

131. Според ХНО правилата за защита на данните, отнасящи се до бизнес инструментите на Facebook, т.е. допълнението на Facebook за администратори<sup>123</sup>, уреждат съвместната отговорност между дружествата и Facebook IE<sup>124</sup>. ХНО отбелязва, че в своите условия за обработване на бизнес данни WhatsApp<sup>125</sup> разглежда използването на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business като обработване по договор<sup>126</sup>. Тъй като WhatsApp предлага на предприятията присъствие в WhatsApp, което е сравнимо със страница във Facebook, ХНО счита, че следва да се приложи съвместно администриране с оглед на решенията на Съда на ЕС по дела *Wirtschaftsakademie* и *Fashion ID*<sup>127</sup>.
132. Германският надзорен орган за Хамбург отбелязва, че Facebook IE получава чрез Facebook Business Tools данни за бизнес инструменти под формата на данни за импресии, изпратени от социалните приставки (plug-ins) на Facebook (като бутоните Like и Share) и от Facebook Login, както и от определени приложно-програмни интерфейси, като Messenger Customer Match чрез приложно-програмния интерфейс Send<sup>128</sup>.
133. Според ХНО, след като Facebook IE започне да помага на предприятията да създават, хостват и управляват бизнес клиент на WhatsApp (приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business), *съобщенията на потребителите на WhatsApp с дружества, които могат да бъдат намерени в WhatsApp, ще станат достъпни за Facebook в обикновен текст без криптиране от край до край*.<sup>129</sup> ХНО е на мнение, че начинът, по който WhatsApp IE описва тези обстоятелства в своите актуализирани условия, е „непрозрачен“ и „отчасти противоречив“<sup>130</sup>.
134. ХНО счита, че от текста на страницата с ЧЗВ на WhatsApp<sup>131</sup>, в която се представя обобщена информация за актуализираните условия, не става ясно, че „личните разговори“, защитени с криптиране от край до край, включват само тези, които не се провеждат с дружества чрез търговец, а не всички разговори на частни потребители<sup>132</sup>.
135. Според ХНО от условията на политиката за поверителност на WhatsApp<sup>133</sup> *трудно може да се разбере, че по отношение на комуникацията с дружества, използващи бизнес клиента на WhatsApp, няма криптиране от край до край на съобщенията и Facebook Ireland Ltd. може да получи достъп до информация за съобщенията и до тяхното съдържание*. ХНО цитира по-специално части от политиката за поверителност на WhatsApp („Предоставена от Вас информация“), в които се посочва, че WhatsApp IE не запазва съобщенията на потребителите в

<sup>122</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, стр. 15, точка 2.32.

<sup>123</sup> [https://www.facebook.com/legal/controller\\_addendum](https://www.facebook.com/legal/controller_addendum).

<sup>124</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 24.

<sup>125</sup> <https://www.whatsapp.com/legal/business-data-processing-terms>

<sup>126</sup> <https://www.whatsapp.com/legal/business-data-processing-terms>

<sup>127</sup> ХНО се позовава на решения на Съда на ЕС, C-210/16, *Wirtschaftsakademie*, ECLI:EU:C:2018:388 и C-40/17, *Fashion ID*, ECLI:EU:C:2019:629.

<sup>128</sup> <https://www.facebook.com/legal/terms/businesstools/>

<sup>129</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 25.

<sup>130</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 25, точка 2.

<sup>131</sup> <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/were-updating-our-terms-and-privacy-policy/>

<sup>132</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 25, точка 3.

<sup>133</sup> <https://www.whatsapp.com/legal/updates/privacy-policy-eea> (бележка под линия 25 от разпореждането на ХНО).

хода на обичайното предоставяне на услугите си, но са описани две ситуации, в които WhatsApp IE може да съхранява съобщенията на своите потребители в хода на тяхното предоставяне, а именно при недоставени съобщения и при препращане на медийно съдържание<sup>134</sup>. След това ХНО сравни тази информация с информацията, предоставена от WhatsApp на уебстраницата му за ЧЗВ относно криптирането под заглавието „За криптирането от край до край“, и по-конкретно с разделите, озаглавени „Лични съобщения“ и „Бизнес съобщения“<sup>135</sup>. ХНО счита, че *за потребителите на WhatsApp остава неясно в какви ситуации техните лични данни и съдържание на съобщенията се обработват от Facebook Ireland Ltd, тъй като на различни нива им се съобщава различна, понякога противоречива информация*<sup>136</sup>.

136. Освен това според ХНО за потребителите на WhatsApp IE не е ясно кога общуват с Facebook IE като търговец и дали техните данни, съдържащи се в конкретното съобщение, могат да бъдат използвани за реклами във Facebook<sup>137</sup>. ХНО е на мнение, че WhatsApp IE *в крайна сметка възнамерява, въз основа на своите изменени условия за ползване на услугата, да предава съдържание на съобщения на Facebook Ireland Ltd. с цел да му даде възможност да персонализира рекламите и посочва Facebook IE и WhatsApp IE като двамата администратори на данни*.<sup>138</sup>
137. ХНО стигна до заключението, че на потребителите на WhatsApp не е разяснено, че операциите по обработване на данни на WhatsApp IE и Facebook IE ще се *обединят още повече чрез новия бизнес модел*<sup>139</sup>, и правното основание за такова обработване на данни от Facebook IE не е достатъчно ясно от актуализираните условия.
138. Според Facebook IE твърдението, че WhatsApp IE планира да сподели съдържанието на съобщенията с Facebook IE, за да даде възможност за персонализиране на рекламата във Facebook, не може да бъде изведено от текста на ЧЗВ относно криптирането и гарантира, че всяко съобщение, изпратено в WhatsApp, използва същия водещ за отрасъла протокол за сигнализация, който защитава съобщенията от момента, в който са изпратени, до момента, в който са доставени на получателя, което означава, че WhatsApp IE не може да предостави достъп на Facebook IE или на друга трета страна до такова съдържание<sup>140</sup>.

#### 4.1.5.2 Анализ на ЕКЗД

139. ЕКЗД оцени целта на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business във връзка с предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството му на администратор и във връзка с предполагаемото нарушение на изискванията за прозрачност на информацията, насочена към потребителите на WhatsApp. ЕКЗД взе под внимание становището на ХНО, както и позицията, изразена от Facebook IE и WhatsApp IE.

<sup>134</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 25—26.

<sup>135</sup> <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/end-to-end-encryption/>

<sup>136</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 26.

<sup>137</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 27.

<sup>138</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 26.

<sup>139</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 26, последната точка.

<sup>140</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 14, точки 2.29 и 2.30.

4.1.5.2.1 *Относно предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството на администратор*

140. ЕКЗД анализира документите, посочени в разпореждането ХНО, във връзка с предполагаемото незаконно обработване на данните на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството му на администратор на данни за предоставянето на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business.
141. ЕКЗД отбелязва, че в политиката за поверителност на WhatsApp се предоставя следната информация (подчертаването е добавено):

**Как използваме информацията**

*[...] Взаимодействия със стопанска цел. Даваме възможност на Вас и на трети страни, например предприятия, да общувате и да взаимодействате помежду си, като използвате нашите услуги, например Каталози на предприятията в WhatsApp, чрез които можете да разглеждате продукти и услуги и да правите поръчки. Предприятията могат да Ви изпращат известия за трансакции, срещи и доставки, актуализации на продукти и услуги, и маркетинг. Например може да получавате информация за състоянието на полета във връзка с предстоящо пътуване, касова бележка за закупена стока или известие за извършване на доставка. Съобщенията, които получавате от дадено предприятие, могат да включват предложение за нещо, което може да Ви интересува. Не желаем да получавате спам; както при всички Ваши съобщения, можете да управлявате тези съобщения и ние ще уважим направения от Вас избор.*

**Информация, която Вие и ние споделяме**

*[...] Предприятия в WhatsApp. Предлагаме специфични услуги на предприятията, като например предоставяне на данни за използването на нашите услуги.*

**Информация от трети страни**

*[...] Предприятия в WhatsApp. Предприятията, с които взаимодействате, използвайки нашите услуги, могат да ни предоставят информация за взаимодействието си с Вас. Изискваме от всяко от тези предприятия да действа в съответствие с приложимото законодателство, когато ни предоставя информация.*

*Когато изпращате съобщение на предприятие в WhatsApp, имайте предвид, че съдържанието, което споделяте, може да бъде видимо за няколко души в това предприятие. Освен това някои предприятия могат да работят с доставчици на услуги, които се явяват трети страни (сред които може да е и Facebook), за да им помогнат да управляват общуването си с клиентите. Например дадена фирма може да предостави на такъв доставчик на услуги, който се явява трета страна, достъп до своите съобщения, за да ги изпраща, съхранява, чете, управлява или обработва по друг начин за предприятието. За да разберете как дадена организация обработва Вашата информация, включително как може да споделя информацията Ви с трети страни или с Facebook, трябва да прегледате политиката за поверителност или да се свържете директно с нея.*

**Предоставена от Вас информация**

*[...] Предлагаме криптиране от край до край за нашите услуги. Криптиране от край до край означава, че съобщенията Ви се криптират, за да се не могат да се четат от нас и от трети страни. Научете повече за криптирането от край до край и за това как предприятията общуват с Вас в WhatsApp. [...]*

142. ЕКЗД разгледа и информацията, предоставена на страницата с ЧЗВ на WhatsApp IE, която обобщава промените, направени в актуализираните условия. В разпореждането на ХНО<sup>141</sup> е цитирана следната извадка (подчертаването е добавено):

*...] Ангажиментът ни към поверителността на личните Ви данни не се променя. Вашите лични разговори все още са защитени с криптиране от край до край, , което означава, че никой извън чатовете Ви, дори WhatsApp или Facebook, не може да ги прочете или прослуша.<sup>142</sup> [...]*

143. Освен това ЕКЗД взема под внимание следната извадка, която може да бъде прочетена на страницата с ЧЗВ на WhatsApp „За криптирането от край до край“<sup>143</sup> (подчертаването е добавено):

#### **Лични съобщения**

*Криптирането от край до край на WhatsApp се използва, когато изпращате съобщение на друг човек чрез WhatsApp Messenger. Криптирането от край до край гарантира, че само Вие и човекът, с когото общувате, можете да четете или прослушате изпратеното съдържание, само вие и никой друг, дори и WhatsApp. Това е така, защото с криптирането от край до край съобщенията Ви са защитени със заключване и само получателят и Вие имате специалния ключ, необходим за отключването и прочитането им. Всичко това се случва автоматично: не е необходимо да включвате специални настройки за защита на съобщенията си.*

#### **Бизнес съобщения**

*Всяко съобщение в WhatsApp е защитено със същия протокол за криптиране на сигнала, който защитава съобщенията, преди да напуснат устройството Ви. Когато изпратите съобщение до бизнес акаунт в WhatsApp, то Ви се доставя защитено до мястото, избрано от съответното предприятие.*

*WhatsApp счита чатовете с предприятия, които използват приложението WhatsApp Business или сами управляват и съхраняват съобщенията на клиентите, за криптирани от край до край. След като съобщението бъде получено, спрямо него се прилагат практиките за поверителност на самото предприятие. Фирмата може да възложи обработването и отговарянето на съобщението на определен брой служители или дори на други търговци.*

*Някои предприятия ще могат да изберат дружеството майка на WhatsApp, Facebook, което да съхранява съобщенията и да отговаря на клиентите в защитена среда. Въпреки че Facebook няма да използва автоматично съобщенията Ви, за да*

<sup>141</sup> Страницата с ЧЗВ на WhatsApp, посочена от ХНО в разпореждането, стр. 25.

<sup>142</sup> <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/were-updating-our-terms-and-privacy-policy/>. ХНО използва превод на тази извадка, който е малко по-различен от оригиналната версия на английски език (разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 25).

<sup>143</sup> <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/end-to-end-encryption/>, посочен от ХНО в неговото разпореждане, стр. 26.

персонализира рекламите, които виждате, предприятията ще могат да използват чатовете, които получават, за собствените си маркетингови цели, които могат да включват рекламиране във Facebook. Винаги можете да се свържете с това предприятие, за да научите повече за неговите практики за поверителност.

144. ЕКЗД взе под внимание становището на ХНО, както и позицията, изразена от Facebook IE и WhatsApp IE.
145. ЕКЗД отбелязва, че въпреки вече съществуващия текст в публикуваната информация на WhatsApp, Facebook IE посочва, че все още не предоставя услугата приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business и планира да започне да я предлага по-късно тази година<sup>144</sup>. Освен това, ЕКЗД взема под внимание факта, че Facebook IE е поело ангажимент, както в своите становища пред ХНО преди издаването на временните мерки, така и в становищата си пред ЕКЗД, че няма да започне да предлага услугата в ЕС без предварителна консултация с ВНО и че във всеки случай ще действа само като обработващ лични данни от името на предприятията, които използват услугата приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business<sup>145</sup>.
146. В заключение, ЕКЗД разбира изразената от ХНО загриженост относно необходимостта да се анализират внимателно ролите и правната квалификация на страните. Комитетът изразява загриженост, че евентуалното обединяване на операциите и инфраструктурите по обработване на данни на WhatsApp IE и Facebook IE за предоставяне на приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business на практика би довело до това Facebook IE да обработва данните на потребителите на WhatsApp за свои собствени цели, например за персонализиране на реклами. Като се има предвид, че бизнес моделът на Facebook до голяма степен се основава на реклама, Комитетът е на мнение, че ВНО следва да разследва допълнително ролята, която WhatsApp IE, Facebook IE и съответните предприятия ще играят в контекста на приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business, за да провери дали те спазват ОРЗД.
147. Комитетът счита, че на този етап не разполага с достатъчно информация в настоящата процедура, за да установи със сигурност дали Facebook IE вече е започнало или скоро ще започне да обработва данните на потребителите на WhatsApp като администратор за услугата приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business.
148. Поради това, **Комитетът призовава ВНО да оцени ролята на Facebook IE, т.е. дали Facebook IE действа като обработващ лични данни или като (съвместен) администратор по отношение на обработването на лични данни на потребителите на WhatsApp в контекста на приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business. ВНО следва да анализира допълнително ситуацията, в които предприятията решават да разчитат на Facebook за реклами, и да определи дали Facebook IE ще действа като (съвместен) администратор, когато използва съдържанието на съобщенията, изпратени чрез WhatsApp до предприятията.**

*4.1.5.2.2 Относно предполагаемото нарушение на задълженията за прозрачност съгласно ОРЗД*

149. На първо място, ЕКЗД би искал да подчертае липсата на съгласуваност между предоставеното от Facebook IE уверение, че няма да започне този процес, без да уведоми допълнително НО на

<sup>144</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 2.31, стр. 14.

<sup>145</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 1.1, G, стр. 5; Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., бележка под линия 31.

Ирландия в качеството му на ВНО<sup>146</sup>, и съдържанието на информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, което следва да е надеждно, актуално и да отразява настоящите роли на WhatsApp IE и Facebook IE в предоставянето на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business.

150. ЕКЗД взема под внимание опасенията на ХНО относно изискванията за прозрачност, по-специално, във връзка с услугите на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business. ЕКЗД подчертава, че информацията на WhatsApp, насочена към обществеността, понастоящем е предмет на процедура за обслужване на едно гише, ръководена от НО на Ирландия, която скоро се очаква да приключи.

#### 4.1.6 Сътрудничество с други дружества на Facebook

##### 4.1.6.1 Резюме на позицията на ХНО

151. ХНО отбелязва, че в своята информация, насочена към обществеността, WhatsApp IE твърди, че когато получава услуги от другите дружества на Facebook, данните на потребителите на WhatsApp IE се обработват от другите фирми на Facebook от името на WhatsApp IE и съгласно неговите инструкции<sup>147</sup>. ХНО счита, че *[с]тепента, в която данните се предават и обработват от Facebook Ireland Ltd. за различните цели, не е ясна от общите условия*. Освен това ХНО отбелязва, че *условието когато получаваме услуги от други дружества на Facebook остава неясно и очевидно не се отнася за случаите, в които обменът на данни се извършва за общи цели или за целите на други дружества на Facebook*.<sup>148</sup>
152. НО на DE-НН е на мнение, че поради формулировките *някои данни за устройството и част от информацията за Вашата употреба* не е ясно за кои категории данни става въпрос, а също така не е ясно защо горепосочените данни, обработвани от Facebook IE, са необходими с цел получаването на услуги от другите дружества на Facebook.<sup>149</sup> НО на DE-НН също така отбелязва, че *[в] крайна сметка това включва телефонния номер и информацията за акаунта и устройството, които са споменати само като пример, което навежда на мисълта, че се споделят и други лични данни*.<sup>150</sup>
153. Според ХНО въз основа на изявленията, съдържащи се в публикуваната информация на WhatsApp, може да се предположи, че редица, ако не всички лични данни, събрани от WhatsApp IE за неговите потребители, вече са споделени или могат да бъдат споделени по всяко време и използвани в другите дружества на Facebook, включително от Facebook IE, за техни собствени цели<sup>151</sup>, включително за сътрудничество.

##### 4.1.6.2 Анализ на ЕКЗД

154. ЕКЗД оцени целта за сътрудничество с другите дружества на Facebook във връзка с предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството му на администратор и във връзка с предполагаемото нарушение на

<sup>146</sup> Писмени становища на Facebook до ХНО, раздел 1.1, G, стр. 5; Писмени становища на Facebook до ЕКЗД от 25 юни 2021 г., бележка под линия 31.

<sup>147</sup> Раздел II.2)aa) на стр. 16 и стр. 18 от разпореждането на ХНО се отнася за раздела „Как работим с други дружества на Facebook“ от политиката за поверителност на WhatsApp.

<sup>148</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 18.

<sup>149</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 17.

<sup>150</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 17.

<sup>151</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)aa), стр. 16.

изискванията за прозрачност на информацията, насочена към потребителите на WhatsApp. ЕКЗД взе под внимание становището на ХНО, както и позицията, изразена от Facebook IE и WhatsApp IE.

*4.1.6.2.1 Относно предполагаемото незаконно обработване на данни на потребителите на WhatsApp от Facebook IE в качеството на администратор*

155. ЕКЗД отбелязва, че в ЧЗВ на WhatsApp „Как работим с дружествата на Facebook“ се предоставя следната информация:

**Защо WhatsApp споделя информация с дружествата на Facebook?**

В WhatsApp работим и споделяме информация с другите дружества на Facebook, за да получаваме услуги като инфраструктура, технологии и системи, които ни помагат да предоставяме и подобряваме WhatsApp, и за да поддържаме безопасността и сигурността на WhatsApp и на другите дружества на Facebook. Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва в помощ на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Съвместната работа ни позволява например:

- ) да Ви предоставяме бързи и надеждни съобщения и обаждания по целия свят и да разберем как се възприемат нашите услуги и функции;
- ) да гарантираме безопасността, сигурността и целостта на данните в WhatsApp и във фирмените продукти на Facebook, като премахваме спам акаунти и се борим с неправомерни действия;
- ) да свържем опита Ви в WhatsApp с фирмените продукти на Facebook.

**Каква информация споделя WhatsApp с дружествата на Facebook?**

За да получавате услуги от дружествата на Facebook, WhatsApp споделя информацията, която има за Вас, както е описано в раздела „Информация, която събираме“ от политиката за поверителност. Например, за да предостави на WhatsApp услуги за анализ, Facebook обработва от името на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции телефонния номер, който сте потвърдили, когато сте се регистрирали в WhatsApp, част от информацията за устройството Ви (идентификатори на устройството Ви, свързани със същото устройство или акаунт, версия на операционната система, версия на приложението, информация за платформата, код на държава на мобилния Ви телефонен номер и код на мрежата, както и флагове за активиране на проследяването на приемане на актуализациите и контролиране на избора) и част от информацията за Вашата употреба (кога за последен път сте използвали WhatsApp и датата, на която сте регистрирали акаунта си за първи път, както и видовете и честотата на използване на Вашите функции). [...]

**Чия информация от WhatsApp се споделя с дружествата на Facebook за тези цели?**

Споделяме информация за всички потребители на WhatsApp, ако те изберат да използват нашите услуги. Това може да включва потребители на WhatsApp, които не са потребители на Facebook, тъй като трябва да имаме възможност да споделяме информация за всички наши потребители, ако е необходимо, за да можем да получаваме ценни услуги от дружествата на Facebook и да изпълняваме важните цели, описани в нашата политика за поверителност и в тази статия.

Във всички случаи споделяме минималното количество информация, което е необходимо за изпълнението на тези цели. Освен това гарантираме, че информацията, която споделяме, е актуална, така че ако решите да актуализирате телефонния си номер в WhatsApp например, този номер ще бъде актуализиран и при членовете на семейството на Facebook, които са го получили от нас.

Важно е да се отбележи, че WhatsApp не споделя контактите Ви в WhatsApp с Facebook или с други членове на дружествата на Facebook, за да ги използват за свои собствени цели, и не възнамерява да го прави.

156. ЕКЗД взе под внимание и следните извадки от политиката за поверителност на WhatsApp:

#### **Информация, която събираме**

WhatsApp трябва да получи или да събере определена информация, за да управлява, предоставя, подобрява, разбира, персонализира, поддържа и продава своите услуги, включително когато инсталирате, получавате достъп или използвате нашите услуги. Видовете информация, които получаваме и събираме, зависят от начина, по който използвате нашите услуги. [...]

#### **Как работим с други дружества на Facebook**

Когато получаваме услуги от дружествата на Facebook, информацията, която споделяме с тях, се използва от името на WhatsApp и в съответствие с нашите инструкции. Информацията, която WhatsApp споделя на това основание, не може да се използва за собствените цели на дружествата на Facebook.

В нашия Център за помощ сме предоставили допълнителна информация за това как WhatsApp работи с дружествата на Facebook.

157. Освен това ЕКЗД отбелязва, че в своето разпореждане ХНО цитира следните извадки от декларацията за поверителност на Facebook<sup>152</sup>:

#### **Как работят заедно дружествата на Facebook?**

Facebook и Instagram споделят инфраструктура, системи и технологии с други дружества на Facebook (включително WhatsApp и Oculus), за да предоставят иновативно, подходящо, последователно и защитено съдържание във всички използвани от Вас продукти на дружествата на Facebook. За тези цели обработваме информация за Вас и в други дружества на Facebook, както е разрешено от приложимото законодателство и в съответствие с техните условия и политики. Например обработваме информация от WhatsApp относно акаунти, които изпращат спам в услугата, за да можем да предприемем подходящи действия срещу такива акаунти във Facebook, Instagram или Messenger. Опитваме се също така да разберем как хората използват и взаимодействат с продуктите на дружествата на Facebook, например за да разберем броя на отделните потребители на различните продукти на дружествата на Facebook.

По отношение на понятието „дружество на Facebook“, Facebook заявява<sup>153</sup>:

<sup>152</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.2)дд), стр. 15.

<sup>153</sup> <https://www.facebook.com/help/111814505650678?ref=dp>. Разпореждане на ХНО, бележка под линия 10, стр. 15.

*„В допълнение към услугите, предлагани от Facebook Inc. и Facebook Ireland Ltd, Facebook притежава и управлява всички изброени по-долу дружества в съответствие със съответните им условия за ползване и политики за поверителност. Може да споделяме информация за Вас в рамките на нашата група от дружества, за да улесним, подкрепим и интегрираме техните дейности и да подобрим своите услуги.*

*За повече информация относно практиките за защита на личните данни на дружествата на Facebook и начина, по който те обработват информацията за потребителите, вж. връзките по-долу:*

- ) Facebook Payments Inc. ([https://www.facebook.com/payments\\_terms/privacy](https://www.facebook.com/payments_terms/privacy)) и Facebook Payments International Limited ([https://www.facebook.com/payments\\_terms/EU\\_privacy](https://www.facebook.com/payments_terms/EU_privacy))*
- ) Onavo ([http://www.onavo.com/privacy\\_policy](http://www.onavo.com/privacy_policy))*
- ) Facebook Technologies, LLC и Facebook Technologies Ireland Limited (<https://www.oculus.com/store-dp/>).*
- ) WhatsApp Inc. и WhatsApp Ireland Limited (<http://www.whatsapp.com/legal/#Privacy>).*
- ) CrowdTangle (<https://www.crowdtangle.com/privacy>)”*

158. ЕКЗД заключава, че за описаното от ХНО обработване няма достатъчно елементи, които да позволяват да се заключи, че Facebook IE обработва или ще обработва данните на потребителите на WhatsApp за свои собствени цели. Въпреки че в своите становища до ЕКЗД Facebook IE изрично заявява, че предполагаемото обработване не се извършва, ХНО не представя конкретни аргументи, доказващи обратното, и не определя в достатъчна степен въпросното обработване.

159. Поради липсата на достатъчна яснота и прозрачност в публичната информация на WhatsApp, ЕКЗД счита, че е изключително трудно, ако не и невъзможно, да се направи пълен преглед на целите на обработването, извършвано в рамките на сътрудничеството с другите дружества на Facebook (освен тези, които вече са определени от ЕКЗД в раздели 4.1.2, 4.1.3, 4.1.4 и 4.1.5), и да се провери дали Facebook IE действа само като обработващ лични данни от името на WhatsApp IE за тези цели.

160. Поради това, **Комитетът призовава ВНО да проведе разследване за изясняване на обработването за целите на сътрудничеството с другите дружества на Facebook и да анализира ролите на различните участващи страни в обработването, по-специално да провери дали Facebook IE действа като обработващ лични данни или като (съвместен) администратор по отношение на такова обработване на лични данни на потребителите на WhatsApp.**

#### *4.1.6.2.2 Относно предполагаемото нарушение на задълженията за прозрачност съгласно ОРЗД*

161. Въпреки че не може да бъде установено, че Facebook IE действа като администратор за целите на сътрудничеството с други дружества на Facebook, ЕКЗД споделя опасенията на ХНО относно липсата на яснота и прозрачност в информацията за WhatsApp, насочена към потребителите.

162. ЕКЗД подчертава, че информацията на WhatsApp, насочена към обществеността, понастоящем е предмет на процедура за обслужване на едно гише, ръководена от НО на Ирландия, която скоро се очаква да приключи.

#### 4.1.7 Заключение

163. ЕКЗД счита, че в настоящата процедура **не разполага с достатъчно информация**, за да заключи дали са налице нарушения.

#### 4.2 Относно наличието на спешна необходимост от приемане на окончателни мерки чрез дерогация от механизмите за сътрудничество и съгласуваност

164. Вторият основен елемент за оценка на необходимостта ЕКЗД да разпреди приемането на окончателни мерки е **наличието на спешна ситуация от гледна точка на защитата на правата и свободите на субектите на данни, която налага да се приложи член 66, параграф 2 от ОРЗД чрез дерогация от редовните механизми за съгласуваност и сътрудничество**.
165. Възможната спешна намеса на ЕКЗД съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД е по изключение и представлява дерогация от общите правила, приложими към механизмите за съгласуваност или сътрудничество, като например процедурата за обслужване на едно гише.
166. В рамките на настоящата процедура ЕКЗД трябва спешно да вземе решение и евентуално да поиска от НО да приеме окончателни мерки, които да бъдат наложени на администратор или обработващ лични данни. От друга страна, процедурата за обслужване на едно гише предоставя известно време за сътрудничество между ВНО и ЗНО преди изготвянето на проекта на решение от страна на ВНО и по време на етапите на консултация, предвидени в член 60, параграфи 4 и 5 от ОРЗД.
167. Предвид факта, че спешната процедура по член 66, параграф 2 от ОРЗД представлява дерогация от стандартните механизми за съгласуваност и сътрудничество, тя трябва да се тълкува ограничително. Поради това, ЕКЗД ще поиска окончателни мерки по член 66, параграф 2 само ако редовните механизми за сътрудничество или съгласуваност не могат да бъдат приложени по обичайния начин поради спешността на ситуацията.
168. Съгласно съображение 137 от ОРЗД *[в]ъзможно е да има спешна необходимост от действия за защита на правата и свободите на субекти на данни, по-специално когато съществува опасност прилагането на право на субект на данни да бъде значително възпрепятствано*. Въпреки че това съображение се отнася до временните мерки, основани на член 66, параграф 1 от ОРЗД, за приемането на окончателни мерки съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД също се изисква наличието на спешност дори ако прагът за установяване на спешността в този случай е по-висок, отколкото в случаите по член 66, параграф 1 от ОРЗД.
169. Освен това ЕКЗД счита, че естеството, тежестта и продължителността на нарушението, както и броят на засегнатите субекти на данни и степента на претърпените от тях вреди, могат да играят важна роля при вземането на решение дали е налице спешна необходимост от действие в конкретен случай.
170. В ОРЗД са предвидени две ситуации, при които спешността се предполага и не е необходимо да се доказва, а именно в съответствие с член 62, параграф 7 от ОРЗД и член 61, параграф 8 от ОРЗД. Поради това, ЕКЗД първо ще провери дали в конкретния случай е приложима правна презумпция и ако това не е така, дали в разглеждания случай е налице спешност.

#### 4.2.1 Възможно прилагане на правна презумпция за спешност, обосноваваща необходимостта от дерогация от механизмите за сътрудничество и съгласуваност

##### 4.2.1.1 Резюме на позицията на ХНО

171. ХНО счита, че в този случай е приложим член 61, параграф 8 от ОРЗД<sup>154</sup>. Съгласно член 61, параграф 8 от ОРЗД спешност се предполага, когато НО, към когото е отправено искане за информация и взаимопомощ от друг НО, не е предоставил информацията, изисквана съгласно член 61, параграф 5 от ОРЗД, в срок от един месец.
172. В конкретния случай на 8 декември 2020 г. НО на Ирландия споделя актуализираните условия със ЗНО, използвайки ИСВП, което поражда различни последващи въпроси, зададени от ХНО и от други ЗНО на НО на Ирландия в ИСВП. Според ХНО надзорният орган на Ирландия е отговорил на писмото на ХНО от 14 януари 2021 г., *като е препратил всички въпроси, зададени от ЗНО на WhatsApp IE и е възпроизвел отговорите на WhatsApp*. НО на Ирландия не е изразил своята позиция, нито по въпросите [на ХН], нито по отговорите на WhatsApp IE<sup>155</sup>.
173. ХНО отговоря на това с писмо до НО на Ирландия на 12 февруари 2021 г. и призовава НО на Ирландия в качеството му на ВНО да проведе собствени разследвания, за да изясни различни неясноти, които са останали дори след писмото на WhatsApp IE от 5 февруари 2021 г. ХНО подчертава, че WhatsApp IE и Facebook IE споделят данни за различни цели на всяко дружество<sup>156</sup> и че не може да се види правно основание за това<sup>157</sup>. ХНО изрично посочва следното: *в случай че не е извършена по-задълбочена проверка от [НО на Ирландия] в качеството му на водещ орган, ние уведомяваме за възможността за процедура по спешност съгласно член 66 от ОРЗД*<sup>158</sup>.
174. ХНО обаче отбелязва: *нямаше реакция на това искане под формата на изявление от [НО на Ирландия] или започване на разследване. По-скоро [НО на Ирландия] се задоволи да препрати писмата на различните надзорни органи и да сподели писмата с отговори. [НО на Ирландия] препрати писмото за отговор на WhatsApp от 24 февруари 2021 г. без коментари. Дори и след последното искане от страна на [ХНО] от 4 март 2021 г., [НО на Ирландия] не коментира дали възнамерява да започне съответно разследване*<sup>159</sup>. Според официалното искане на ХНО до ЕКЗД за приемане на спешно решение със задължителен характер НО на Ирландия не е отговорил до тази дата на искането на ХНО да разследва действителните операции по обработване и обмен на данни между WhatsApp IE и Facebook IE.
175. В обобщение, по мнение на ХНО от това следва, че спешността на случая вече трябва да се предполага въз основа на процесуални причини: ХНО счита, че в рамките на процедурата за взаимопомощ, открита от НО на Ирландия, е изпратил голям брой въпроси относно актуализираните условия до ВНО, без да получи отговор от ВНО по смисъла на член 61, параграф 5 от ОРЗД.

<sup>154</sup> Писмо на ХНО от 3 юни 2021 г. до председателя на ЕКЗД с искане за приемане на спешно решение със задължителен характер съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, стр. 9.

<sup>155</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 12.

<sup>156</sup> Писмо на ХНО от 12 февруари 2021 г. до НО на Ирландия.

<sup>157</sup> Пак там.

<sup>158</sup> Пак там.

<sup>159</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 12.

#### 4.2.1.2 Анализ на ЕКЗД

176. В член 61, параграф 9 от ОРЗД се предвижда възможността Европейската комисия (наричана по-нататък **ЕК**) да определя посредством актове за изпълнение формата и процедурите за взаимопомощ и договореностите за обмен на информация по електронен път между НО. На 16 май 2018 г. ЕК прие акт за изпълнение във връзка с използването на Информационната система за вътрешния пазар на ЕК относно процедурите за съгласуваност и сътрудничество по ОРЗД, включително относно исканията за взаимопомощ по член 61 от ОРЗД (ИСВП).<sup>160</sup>
177. В ИСВП се предвижда процедура, свързана с официални искания по член 61 от ОРЗД, с която технически се изпълнява законовият срок от един месец за отговор. По искане на членовете на ЕКЗД ИСВП включва и процедура, свързана с „искания за доброволна взаимопомощ“ (**искания за ДВ**). Тази процедура позволява на даден НО да поиска неофициално информация от другите НО или да я сподели с тях (в съответствие с член 57, параграф 1, буква ж) от ОРЗД). За разлика от официалните искания по член 61 от ОРЗД, НО, които получават искане за ДВ, нямат правно задължение да отговорят на това искане.
178. ЕКЗД отбелязва, че цялата комуникация между ВНО и ХНО е осъществена чрез използване на процедурата за искания за ДВ. Това искане за ДВ е иницирано за първи път от НО на Ирландия на 8 декември 2020 г., когато той споделя актуализираните условия със ЗНО, и всички по-нататъшни обмени между ВНО и ХНО са извършени в тази рамка. ХНО не е подал официално искане по член 61 от ОРЗД в ИСВП до ВНО, а само е изпратил писмо, с което отговаря на потока с искане за ДВ, инициран от НО на Ирландия.
179. Освен това след писмото за изслушване на ХНО, изпратено до Facebook IE на 12 април 2021 г. ВНО пише на 19 април 2020 г. до ЗНО, за да го информира, че според него [...] *същността на текста на ревизираната политика за поверителност на WhatsApp [IE] до голяма степен е пренесена от текста на съществуващата политика и не е включен нов текст, който да показва промяна в позицията на WhatsApp по отношение на споделянето на данни на потребителите на WhatsApp с Facebook или достъпа на Facebook за негови собствени цели.* НО на Ирландия уведомява ЗНО, че през март 2021 г. КЗЛД е започнал надзорна проверка и оценка на пропуските на WhatsApp IE и наблюдение на обработващите лични данни от негово име (основно Facebook), включително на съществуващите предпазни мерки, механизми и одитни процеси, за да се гарантира, че Facebook IE не използва данните на потребителите на WhatsApp IE за свои собствени цели, по невнимание или по друг начин.
180. С оглед на гореизложеното ЕКЗД счита, че ХНО не е доказал, че ВНО не е предоставил информация във връзка с официално искане за взаимопомощ по член 61 от ОРЗД.
181. Поради това ЕКЗД счита, че член 61, параграф 8 от ОРЗД не е приложим в този конкретен случай. Съответно спешният характер на искането на ХНО по член 66, параграф 2 от ОРЗД не може да се предполага и трябва да бъде доказан.

---

<sup>160</sup> Вж. Решение за изпълнение (ЕС) 2018/743 на Комисията от 16 май 2018 г. относно пилотен проект за прилагане, посредством Информационната система за вътрешния пазар, на разпоредбите за административно сътрудничество по Регламент (ЕС) 2016/679 на Европейския парламент и на Съвета, C/2018/2814, [https://eur-lex.europa.eu/legal-content/BG/TXT/?uri=uriserv%3AOJ.L\\_.2018.123.01.0115.01.BUL&toc=OJ%3AL%3A2018%3A123%3ATOC](https://eur-lex.europa.eu/legal-content/BG/TXT/?uri=uriserv%3AOJ.L_.2018.123.01.0115.01.BUL&toc=OJ%3AL%3A2018%3A123%3ATOC).

#### 4.2.2 Наличие на спешност извън всяка правна презумпция съгласно ОРЗД и необходимостта от дерогация от механизмите за сътрудничество и съгласуваност

##### 4.2.2.1 Резюме на позицията на ХНО

182. Според ХНО спешната необходимост от приемане на окончателни мерки върви ръка за ръка със спешността на временните мерки по член 66, параграф 1 от ОРЗД и риска от сериозни и непоправими вреди за правата и свободите на субектите на данни без приемането на окончателни мерки. ХНО счита, че актуализираните условия водят до по-интензивно използване на данните на потребителите на WhatsApp от Facebook IE, като например информация за местоположението или съдържанието на съобщенията, без прозрачно и разумно правно основание. ХНО счита, че нарушението на член 5, параграф 1, член 6, параграф 1 и член 12, параграф 1 от ОРЗД от страна на Facebook IE ще продължи, ако не бъде приета окончателна мярка.<sup>161</sup>
183. ХНО счита, че значителните рискове за правото на защита на данните на субектите на данни са неизбежни. От потребителите на WhatsApp е поискано да се съгласят с актуализираните условия до 15 май 2021 г., поради което съществува непосредствен риск от ново обработване на данните на потребителите на WhatsApp от Facebook IE. ХНО счита, че изключителната интензивност на намесата в правото на защита на данните на субектите на данни и изключително големият брой субекти на данни, които използват услугите на WhatsApp, налагат дерогация от редовните процедури за сътрудничество и съгласуваност, за да се запази статуквото.<sup>162</sup>
184. Според ХНО прекратяването на използването на WhatsApp вероятно няма да бъде сериозна алтернатива за много потребители, тъй като това е най-широко използваната услуга за съобщения в Германия, с 58 милиона активни потребители през 2019 г., а също така е и затворена система. Освен това ХНО счита, че ако потребителите на WhatsApp IE решат да дадат съгласието си, те рискуват техните данни да бъдат използвани от Facebook, като не могат да видят степента на това използване. След като Facebook започне да обединява данните на потребителите на WhatsApp със собствените си набори от данни, пълното разграничаване на наборите от данни вече няма да е възможно.<sup>163</sup>
185. Поради това ХНО счита, че е неприемливо субектите на данни да изчакват и да видят как ще се развие ситуацията, тъй като Facebook може да създаде *fait accompli* във всеки един момент след 15 май 2021 г. Според ХНО фактът, че в миналото от потребителите вече е било искано съгласие с подобна формулировка, не премахва спешността, тъй като това съгласие понастоящем се подновява по закон, именно за да се оправдае обменът на данни, поне за в бъдеще. ХНО на DE-NN очаква, че продуктите на Facebook ще се обединят още повече и предаването на данни между

<sup>161</sup> ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 5.

<sup>162</sup> Разпореждане на ХНО, стр. 2; ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 3 и 9.

<sup>163</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)а), стр. 9 —10. ХНО, писмо до Facebook IE — Изслушване преди издаване на разпореждане в съответствие с член 58, параграф 2, буква е) от ОРЗД във връзка с член 66, параграф 1 от ОРЗД, 12 април 2021 г., стр. 11.

дружествата на Facebook ще нарасне<sup>164</sup>, с което броят на засегнатите лица ще се увеличи допълнително.<sup>165</sup>

186. Поради това според ХНО изключителната тежест на намесата в правата и свободите на субектите на данни произтича от броя и състава на лицата, засегнати от обработването, както и от качеството на намесата.<sup>166</sup>
187. ХНО се позовава и на плановете на Facebook IE да обработва личните данни на потребителите на WhatsApp в контекста на приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business и твърди, че изпълнението на това обработване е предстоящо.<sup>167</sup> ХНО заявява, че Facebook IE възнамерява да използва данните на потребителите на WhatsApp, които получава като т.нар. „търговец“<sup>168</sup>, също и за свои собствени цели, като предлага на дружествата публикуването на персонализирани реклами въз основа на чат съобщенията, които те обменят със своите клиенти чрез приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business. В допълнение към голямото количество метаданни, които WhatsApp IE предава на Facebook IE, Facebook IE вече има достъп и до съдържанието на съобщенията и по този начин може да създаде цялостен профил на потребителите на WhatsApp.
188. ХНО посочва още, че *въпреки че WhatsApp декларира от името на Facebook, че съобщенията не се използват автоматично за реклами, които потребителите след това виждат във Facebook, потребителите и на двете услуги не научават колко широко техните данни в крайна сметка се споделят от двете услуги.*<sup>169</sup> Според ХНО това означава, че [...] *предприятия, неправителствени организации и политически партии, асоциации и общества ще могат индивидуално и пряко да изпращат съобщения до потребители в WhatsApp и Facebook*<sup>170</sup>. ХНО счита, че използването на тези новопридобити възможности досега е било неуправляемо както за засегнатите лица, така и за надзорните органи. Създаденият от предаването масив от данни позволява детайлно профилиране, чиято дълбочина вероятно няма аналог досега. Самият факт, че чрез метаданните Facebook получава информация за това кои лица

---

<sup>164</sup> В този смисъл ХНО цитира следните източници: <https://www.areamobile.de/Facebook-Firma-215528/News/Messaging-bei-Facebook-und-Instagramverschmilzt-Zukuenftig-auch-mit-WhatsApp-1359113/>; <https://www.netzwelt.de/news/179506-whatsapp-facebook-messenger-erste-hinweise-verschmelzung-aufgetaucht.html>; <https://about.instagram.com/blog/announcements/say-hi-to-messenger-introducing-new-messaging-features-for-instagram>

<sup>165</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)а), стр. 9—10. ХНО, писмо до Facebook IE — Изслушване преди издаване на разпореждане в съответствие с член 58, параграф 2, буква е) от ОРЗД във връзка с член 66, параграф 1 от ОРЗД, 12 април 2021 г., стр. 11.

<sup>166</sup> ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 7; както и разпореждане на ХНО от 10 май 2021 г., раздел II.1)б), стр. 9; и ХНО, писмо до Facebook IE — Изслушване преди издаване на разпореждане в съответствие с член 58, параграф 2, буква е) от ОРЗД във връзка с член 66, параграф 1 от ОРЗД, 12 април 2021 г., стр. 11.

<sup>167</sup> ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 6.

<sup>168</sup> Подходящият термин съгласно ОРЗД би бил „обработващ лични данни“.

<sup>169</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)б), стр. 10; НО на ДЕ-НН, писмо до Facebook IE — Изслушване преди издаване на разпореждане в съответствие с член 58, параграф 2, буква е) от ОРЗД във връзка с член 66, параграф 1 от ОРЗД, 12 април 2021 г., стр. 11; ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 8.

<sup>170</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)б), стр. 10.

общуват помежду си и може да я свърже с информацията, с която вече разполага, представлява ново, уникално качество на намесата.<sup>171</sup>

189. ХНО е на мнение, че получаването на лични данни в контекста на обмен на съобщения между потребителите и дружествата следователно води като цяло до значително повишено качество на намеса в обработването на данни с непредвидими рискове.<sup>172</sup>
190. ХНО се позовава и на скандалите, свързани със защита на данните в близкото минало, в които е било замесено Facebook, като например Cambridge Analytica<sup>173</sup>, и счита, че това показва степента на опасност за правата и свободите на субектите на данни. Освен това счита, че тази опасност е още по-конкретна с оглед на предстоящите федерални избори в Германия през септември 2021 г., и е на мнение, че [...] тези избори ще предизвикат желание у рекламодателите на Facebook да влияят върху формиране на мнението.<sup>174</sup>
191. ХНО заявява, че твърдението на Facebook IE и WhatsApp IE, че [н]е се извършва и няма да се извършва предполагаемо обработване вследствие на актуализацията на WhatsApp, в съответствие с настоящите ангажименти, не влияе върху необходимостта от разпореждането на ХНО. Според ХНО това твърдение само показва, че такова обработване няма да се извършва в резултат на актуализираните условия и че Facebook IE и WhatsApp IE не отричат, че такова обработване се планира в близко бъдеще.<sup>175</sup>
192. Освен това ХНО заявява, че от горните съображения става ясно, че Facebook IE и WhatsApp IE са на мнение, че съгласието на потребителите за друго (по-нататъшно) актуализиране на информацията на WhatsApp, насочена към потребителите, не е необходимо за обработване на данните им в WhatsApp от Facebook IE за собствените му цели, изброени в разпореждането на

<sup>171</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)b), стр. 10—11;

<sup>172</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)b), стр. 11.

<sup>173</sup> В тази връзка ХНО цитира следните източници: Констатациите на НО на Обединеното кралство (Служба на комисаря по информацията) относно референдума за Брексит: <https://ico.org.uk/about-the-ico/news-and-events/news-and-blogs/2018/07/findings-recommendations-and-actions-from-ico-investigation-into-data-analytics-in-political-campaigns/>; Изявление 2/2019 на ЕКЗД относно използването на лични данни в хода на политическите кампании: [https://edpb.europa.eu/sites/default/files/files/file1/201902\\_edpb\\_statementonelections\\_bg.pdf](https://edpb.europa.eu/sites/default/files/files/file1/201902_edpb_statementonelections_bg.pdf); Становище на исландския НО относно използването на социалните медии от политическите партии преди общи избори — насоки и предложения: <https://www.personuvernd.is/information-in-english/greinar/nr/2880>.

<sup>174</sup> Разпореждане на ХНО, раздел II.1)b), стр. 11. В този смисъл ХНО цитира следните източници: Бившият генерален секретар на НАТО Андерс Фог Расмусен за намесата в изборите: „Германия е по-уязвима на дезинформация от всякога“, <https://www.spiegel.de/politik/deutschland/bundestagswahl-deutschland-ist-gefaehrdeter-denn-je-was-desinformation-angeht-a-f9565251-773d-47d3-9986-b1808dcabf94>; Според проучване на ЕС Германия е обект на руски дезинформационни кампании повече от всяка друга страна в Европейския съюз: <https://www.rnd.de/politik/russland-deutschland-laut-eu-im-fokus-russischer-desinformation-LF6PGVYYVKDANH346E5WA7WQG4.html>.

<sup>175</sup> Съвместно писмо от Facebook IE и WhatsApp IE до председателя на ЕКЗД от 14 май 2021 г., стр. 1, цитирано от ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 5.

ХНО<sup>176</sup>. Освен това, ЗНО счита, че всяко действително предаване на данни е обусловено от приемането на условията за ползване на услугата и политиката за поверителност на WhatsApp.<sup>177</sup>

193. Въз основа на своя анализ на публикуваната информация на WhatsApp IE ХНО счита, че обмен на данни между WhatsApp и Facebook се извършва понастоящем или ще се извършва в близко бъдеще, както и че това предполага споделяне на данни на потребителите на WhatsApp за собствените цели на Facebook IE.<sup>178</sup>

#### 4.2.2.2 Анализ на ЕКЗД

194. Що се отнася до обработването на данни, свързани с приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business, с предишната версия на актуализираните условия потребителите на WhatsApp вече са информирани, че *предприятията могат да използват друго дружество, което да им помага да съхраняват, четат и отговарят на [тяхното] съобщение от името и в подкрепа на съответното предприятие*. От новата версия на политиката за поверителност става ясно, че другите дружества на Facebook могат да станат един от тези доставчици на услуги. Тъй като Комитетът заключава, че на този етап няма достатъчно елементи, които да позволяват да се установи със сигурност дали Facebook IE вече е започнало или скоро ще започне да обработва данни на потребителите на WhatsApp в контекста на услугата приложно-програмен интерфейс WhatsApp Business като администратор, ЕКЗД не може да установи спешна необходимост за намеса съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД.
195. Що се отнася до обработването, извършвано за четирите други цели, определени от ХНО, включително безопасност, сигурност и цялост на данните, както и подобряване на продуктите, ЕКЗД счита, че елементите, съдържащи се в публичната информация на WhatsApp, въз основа на които ЕКЗД счита, че съществува вероятност Facebook IE да обработва данните на потребителите

---

<sup>176</sup> Според Facebook IE ХНО погрешно приема, че като иска от потребителите да приемат актуализирани условия за ползване на услугата като част от предвидената през май 2021 г. актуализация, WhatsApp IE се стреми да получи съгласие, за да може да се позове на член 6, параграф 1, буква а) от ОРЗД за предполагаема нова форма на обработване. Според Facebook IE искането за приемане на новите условия за ползване на услугата като част от актуализацията е само средство WhatsApp IE да получи договорно съгласие с последната версия на договорните си условия. Facebook IE заявява, че това не е опит за получаване на съгласие за обработване на данни съгласно член 6, параграф 1, буква а) от ОРЗД и не се позовава на него като такъв (писмени становища на Facebook IE до НО на DE-НН, раздел 1.1, буква С, стр. 2—3; и съвместно писмо от Facebook IE и WhatsApp IE до ЕКЗД, 14 май 2021 г., стр. 2). Facebook IE заявява още, че според неговото разбиране WhatsApp IE възнамерява да постигне следните две цели с актуализацията, предвидена за май 2021 г.: 1) да се подобри прозрачността за субектите на данни относно начина, по който WhatsApp IE понастоящем обработва техните данни, по-специално с оглед на коментарите и предварителните констатации на НО на Ирландия в текущото му трансгранично законоустановено разследване във връзка с насочената към обществеността информация на WhatsApp; и 2) да предостави допълнителна информация за начина, по който се осъществява изпращането на съобщения до предприятия в услугата WhatsApp (писмени становища на Facebook IE до ХНО, раздел 2, 2.15, стр. 10; и съвместно писмо от Facebook IE и WhatsApp IE до ЕКЗД, 14 май 2021 г., стр. 2; както и писмо на WhatsApp IE до НО на IE, 5 февруари 2021 г., стр. 1—2).

<sup>177</sup> ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 6.

<sup>178</sup> ХНО, писмо до председателя на ЕКЗД с искане за решение със задължителен характер на ЕКЗД в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД, 3 юни 2021 г., стр. 8.

на WhatsApp като администратор, вече са били включени в предишната версия на информацията на WhatsApp<sup>179</sup>.

196. Според ЕКЗД поводът за приемането на актуализираните условия, които съдържат проблемни елементи, сходни с предишната версия, не може сам по себе си да обоснове спешността на разпореждането на ЕКЗД до ВНО да приеме окончателни мерки съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД. **Поради това ЕКЗД счита, че не е наложително ВНО да приема окончателни мерки в този случай.**

197. ЕКЗД би желал да подчертае, че е много вероятно Facebook IE да извършва обработване като администратор както за целите на безопасността, сигурността и целостта на данните, така и за целите на подобряването на продукта. Този важен въпрос изисква бързи действия за провеждане на законоустановено разследване, по-специално, за да се провери дали обработването от страна на дружествата на Facebook, което предполага комбинирането или сравняването на данните на потребителите на WhatsApp IE с други набори от данни, обработвани от други дружества на Facebook при използването на други приложения или услуги, предлагани от дружествата на Facebook, което е улеснено, наред с другото, от използването на уникални идентификатори, се извършва на практика към този момент. Като се има предвид упоменаването на такъв вид обработване в публикуваната информация на WhatsApp и времето, което е изминало от 2018 г. насам, ЕКЗД е на мнение, че НО на Ирландия трябва бързо да предприеме действие. Поради тази причина, имайки предвид вече започнатите от ВНО производства и действия за разследване на въпроси, свързани с Facebook IE и WhatsApp IE, ЕКЗД иска от ВНО да извърши приоритетно разследване, за да установи дали такива дейности по обработване се извършват или не, и ако това е така, дали за тях има подходящо правно основание съгласно член 5, параграф 1, буква а) и член 6, параграф 1 от ОРЗД.

#### 4.2.3 Заключение

198. ЕКЗД счита, че **не е необходимо ВНО да приема спешно окончателни мерки.**

## 5 ОТНОСНО ПОДХОДЯЩИТЕ КРАЙНИ МЕРКИ

199. Предвид факта, че **условията**, свързани с доказване наличието на нарушение и спешност (вж. точки 4.1.7 и 4.2.3 по-горе), **не са изпълнени**, ЕКЗД заключава, че не вижда причина да поиска приемането на окончателни мерки срещу Facebook IE.

---

<sup>179</sup> ХНО вече е изпратил писмо до НО на Ирландия на 3 януари 2019 г., в което подчертава изразите в подкрепа на становището, че Facebook IE обработва данни като администратор на данни, и моли НО на Ирландия да поиска от Facebook IE и WhatsApp IE доказателство за съответствие. ХНО предлага да се проведе съвместно действие.

## 6 СПЕШНО РЕШЕНИЕ СЪС ЗАДЪЛЖИТЕЛЕН ХАРАКТЕР

200. С оглед на гореизложеното и в съответствие със задачите на ЕКЗД по член 70, параграф 1, буква у) от ОРЗД за издаване на спешни решения със задължителен характер съгласно член 66 от ОРЗД Комитетът издава следното решение със задължителен характер в съответствие с член 66, параграф 2 от ОРЗД:
201. Що се отнася до наличието на нарушение, въз основа на предоставените доказателства има голяма вероятност Facebook IE вече да обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор на данни за общата цел на безопасността, сигурността и целостта на данните на WhatsApp IE и на другите дружества на Facebook, както и за общата цел на подобряването на продуктите на дружествата на Facebook. Въпреки това ЕКЗД не е в състояние да определи дали такова обработване се извършва на практика.
202. В настоящата процедура също така няма достатъчно информация, за да се установи със сигурност дали Facebook IE вече е започнало да обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор за собствените си цели, свързани с изпращането на маркетингови съобщения и с директния маркетинг, както и за целите на сътрудничеството с другите дружества на Facebook, и дали Facebook IE вече е започнал или скоро ще започне да обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор за собствените си цели във връзка с приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business.
203. ЕКЗД счита, че в настоящата процедура не разполага с достатъчно информация, за да заключи дали са налице нарушения.
204. По отношение на наличието на спешност ЕКЗД счита, че член 61, параграф 8 от ОРЗД не е приложим в този конкретен случай, поради което е необходимо да се докаже спешният характер на искането на ХНО по член 66, параграф 2 от ОРЗД.
205. ЕКЗД счита, че поводът за приемането на актуализираните условия, които съдържат проблемни елементи, сходни с предишната версия, не може сам по себе си да обоснове спешността на разпореждането на ЕКЗД до ВНО да приеме окончателни мерки съгласно член 66, параграф 2 от ОРЗД. Поради това ЕКЗД счита, че не е наложително ВНО да приема окончателни мерки в този случай.
206. Като взема предвид това, ЕКЗД решава, че **не е необходимо да се приемат окончателни мерки** срещу Facebook IE.
207. ЕКЗД счита, че голямата вероятност от нарушения и липсата на информация, свързана с петте цели, посочени по-горе, обосновават решението да се поиска от НО на Ирландия да проведе разследване, по-специално, за да се провери дали на практика:
- обработването от страна на дружествата на Facebook за целите на безопасността, сигурността и целостта на данните, както и за подобряване на продукта, което предполага комбиниране или сравняване на данните на потребителите на WhatsApp IE с други набори от данни, обработвани от други дружества на Facebook при използването на други приложения или услуги, предлагани от дружествата на Facebook, които са улеснени например от използването на уникални идентификатори във връзка с целта за подобряване на продукта, се извършва понастоящем и какви са ролите на участващите дружества на Facebook;
  - Facebook IE вече е започнало да обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор за собствените си цели, свързани с изпращането на маркетингови

съобщения и с директния маркетинг, както и за целите на сътрудничеството с другите дружества на Facebook, и какви са ролите на участващите дружества на Facebook;

— Facebook IE вече е започнало или скоро ще започне да обработва данните на потребителите на WhatsApp като (съвместен) администратор за свои собствени цели във връзка с приложно-програмния интерфейс WhatsApp Business и какви са ролите на участващите дружества на Facebook, както и ролята на предприятията, по-специално когато решат да разчитат на Facebook за реклами;

— Facebook IE действа като (съвместен) администратор, когато използва съдържанието на съобщенията, изпратени чрез WhatsApp до предприятия;

Като се има предвид голямата вероятност от нарушения за целите на безопасността, сигурността и целостта на данните на WhatsApp IE и на другите дружества на Facebook, както и за целите на подобряването на продуктите на дружествата на Facebook, ЕКЗД решава, че НО на Ирландия трябва да проведе приоритетно разследване, за да определи дали такива дейности по обработване се извършват или не, и ако е така, дали за тях има подходящо правно основание съгласно член 5, параграф 1, буква а) и член 6, параграф 1 от ОРЗД.

## 7 ЗАКЛЮЧИТЕЛНИ БЕЛЕЖКИ

208. Това спешно решение със задължителен характер е адресирано до НО на Ирландия, германския НО за Хамбург и другите ЗНО.

209. НО на Ирландия уведомява незабавно Facebook IE и WhatsApp IE за това спешно решение със задължителен.

210. След като такова уведомяване бъде извършено от НО на Ирландия, това спешно решение със задължителен характер ще бъде публикувано на уебсайта на ЕКЗД незабавно след уведомяването на Facebook IE.

211. ЕКЗД счита, че настоящото му решение не засяга никакви оценки, които ЕКЗД може да бъде призван да направи в други случаи, включително със същите страни.

За Европейския комитет по защита на данните

Председател:

(Андреа Йелинек)