

Zavezujoča odločitev odbora (člen 66)



**Nujna zavezujoča odločitev št. 01/2021 o zahtevi
(nemškega) nadzornega organa v Hamburgu v skladu s
členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov za
odreditev sprejetja končnih ukrepov v zvezi z družbo
Facebook Ireland Limited**

Sprejeta 12. julija 2021

Kazalo

1	Povzetek dejstev	4
2	Pristojnost EOVP za sprejetje nujne zavezujoče odločitve v skladu s členom 66(2) splošne uredbe o varstvu podatkov	7
2.1	Obstoj zahteve, ki jo na podlagi člena 66(2) splošne uredbe o varstvu podatkov predloži nadzorni organ v EGP	7
2.2	Nadzorni organ je na podlagi člena 66(1) splošne uredbe o varstvu podatkov sprejel začasne ukrepe	8
2.3	Sklepna ugotovitev	8
3	Pravica do dobrega upravljanja	8
4	O potrebi po zahtevi za končne ukrepe	9
4.1	O obstoju kršitev	9
4.1.1	Povzetek splošnega stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)	9
4.1.2	Varnost in celovitost Facebooka	11
4.1.3	Izboljšanje izkušnje s proizvodi	20
4.1.4	Tržna sporočila in neposredno trženje	31
4.1.5	Vmesnik WhatsApp Business API	35
4.1.6	Sodelovanje z drugimi Facebookovimi družbami	41
4.1.7	Sklepna ugotovitev	44
4.2	O obstoju nujnosti sprejetja končnih ukrepov z odstopanjem od mehanizma sodelovanja in mehanizma za skladnost	44
4.2.1	Morebitna uporaba pravne domneve o nujnosti, ki upravičuje potrebo po odstopanju od mehanizma sodelovanja in mehanizma za skladnost	45
4.2.2	Obstoj nujnosti zunaj kakršne koli pravne domneve iz splošne uredbe o varstvu podatkov ter potreba po odstopanju od mehanizma sodelovanja in mehanizma za skladnost ..	47
4.2.3	Sklepna ugotovitev	51
5	O ustreznih končnih ukrepih	51
6	Nujna zavezujoča odločitev	52
7	Končne pripombe	53

Evropski odbor za varstvo podatkov je

ob upoštevanju člena 66 Uredbe (EU) 2016/679 Evropskega parlamenta in Sveta z dne 27. aprila 2016 o varstvu posameznikov pri obdelavi osebnih podatkov in o prostem pretoku takih podatkov ter o razveljavitvi Direktive 95/46/ES (v nadaljevanju: **Splošna uredba o varstvu podatkov**)¹,

ob upoštevanju Sporazuma EGP ter zlasti Priloge XI in Protokola 37 k Sporazumu, kakor je bil spremenjen s Sklepom Skupnega odbora EGP št. 154/2018 z dne 6. julija 2018²,

ob upoštevanju členov 11, 13, 23 in 39 poslovnika Evropskega odbora za varstvo podatkov³ (v nadaljevanju: **poslovnik EOVP**),

ob upoštevanju naslednjega:

(1) Glavna vloga Evropskega odbora za varstvo podatkov (v nadaljevanju: **EOVP**) je zagotoviti dosledno uporabo Splošne uredbe o varstvu podatkov v vsem EGP. V ta namen lahko sprejme zavezujoče mnenje in odločitve v različnih okoliščinah, opisanih v členih 63 do 66 Splošne uredbe o varstvu podatkov. Splošna uredba o varstvu podatkov je vzpostavila tudi mehanizem sodelovanja med nadzornimi organi. Glede na člen 60 Splošne uredbe o varstvu podatkov vodilni nadzorni organ sodeluje z drugimi zadevnimi nadzornimi organi (v nadaljevanju: **zadevni nadzorni organi**) in si prizadeva za doseg soglasja.

(2) V skladu s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov lahko nadzorni organ v izjemnih okoliščinah, kadar meni, da obstaja nujna potreba po ukrepanju zaradi varstva pravic in svoboščin posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, z odstopanjem od mehanizma za skladnost iz členov 63, 64 in 65 Splošne uredbe o varstvu podatkov ali postopka iz člena 60 Splošne uredbe o varstvu podatkov brez odlašanja sprejme začasne ukrepe, katerih namen je doseči pravne učinke na ozemlju, na katerem deluje, z določenim obdobjem veljavnosti, ki ni daljše od treh mesecev.

(3) V skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov lahko nadzorni organ, kadar je sprejel ukrep v skladu s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov in meni, da je treba končne ukrepe nujno sprejeti, zahteva nujno mnenje ali nujno zavezujočo odločitev EOVP, pri čemer navede razloge za tako mnenje ali odločitev. Zahteva za nujno mnenje ali nujno zavezujočo odločitev v smislu člena 66(2) in (3) Splošne uredbe o varstvu podatkov ni obvezna.

(4) V skladu s členom 11(2) poslovnika EOVP se zahteva za zavezujočo odločitev predloži EOVP prek informacijskega in komunikacijskega sistema iz člena 17 poslovnika EOVP.

(5) V skladu s členom 13(2) poslovnika EOVP nadzorni organ, ki zahteva nujno zavezujočo odločitev, predloži vse ustrezne dokumente. Dokumente, ki jih predloži pristojni nadzorni organ, sekretariat EOVP po potrebi prevede v angleščino. Ko predsednik in pristojni nadzorni organ potrdita, da je dokumentacija popolna, sekretariat EOVP zadevo brez nepotrebnega odlašanja predloži članom EOVP.

(6) V skladu s členom 66(4) Splošne uredbe o varstvu podatkov in členom 13(1) poslovnika EOVP se nujna zavezujoča odločitev EOVP sprejme z navadno večino članov EOVP v dveh tednih, potem ko predsednik in pristojni nadzorni organ potrdita, da je dokumentacija popolna.

¹ UL L 119, 4. 5. 2016, stran 1.

² Sklicevanje na „države članice“ v tej odločitvi je treba razumeti kot sklicevanje na „države članice EGP“. Sklicevanje na „EU“ bi bilo treba razumeti kot sklicevanje na „EGP“, kjer je ustrezno.

³ Poslovnik EOVP, sprejet 25. maja 2018, kakor je bil nazadnje spremenjen in sprejet 8. oktobra 2020.

(7) V skladu s členom 39(1) poslovnika EOVP se vsi končni dokumenti, ki jih sprejme EOVP, javno objavijo na spletni strani EOVP, če ta ne odloči drugače.

1 POVZETEK DEJSTEV

1. Ta dokument vsebuje nujno zavezujočo odločitev, ki jo je sprejel EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, potem ko je pooblaščenec za varstvo osebnih podatkov in informacije javnega značaja v Hamburgu (v nadaljevanju: **nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA)**) predložil zahtevo v okviru nujnega postopka v skladu s členom 66 Splošne uredbe o varstvu podatkov.
2. Potem ko je družba WhatsApp Ireland Ltd (v nadaljevanju: **WhatsApp IE**) obvestila nemške uporabnike o svojih novih pogojih storitve in pravilniku o zasebnosti ter o podaljšanju roka, do katerega morajo uporabniki zagotoviti privolitev, do 15. maja 2021, je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ugotovil, da družba Facebook Ireland Ltd (v nadaljevanju: **Facebook IE**) v nekaterih primerih že obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa s stalnim prebivališčem v Nemčiji za lastne namene in da se bo v drugih primerih obdelava za lastne namene začela v bližnji prihodnosti. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da družba Facebook IE z obdelavo osebnih podatkov uporabnikov družbe WhatsApp IE s stalnim prebivališčem v Nemčiji za namene družbe Facebook IE krši člene 5(1), 6(1) in 12(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov. Zato je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) 10. maja 2021 v skladu s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov sprejel začasne ukrepe, ker je presodil, da so okoliščine izjemne in da obstaja nujna potreba po ukrepanju zaradi varstva pravic in svoboščin posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki.
3. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je s svojimi začasnimi ukrepi družbi Facebook IE za 3 mesece prepovedal obdelovati osebne podatke uporabnikov WhatsAppa s stalnim prebivališčem v Nemčiji, ki jih družba WhatsApp IE posreduje družbi Facebook IE za namene (1) sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami⁴, (2) zagotavljanja varnosti in celovitosti družbe Facebook, (3) izboljšanja izkušnje s proizvodi, (4) tržnega sporočanja in neposrednega trženja ter (5) vmesnika WhatsApp Business API, če se obdelava izvaja za lastne namene družbe Facebook IE.
4. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je 7. junija 2021 od EOVP zahteval, naj v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov sprejme nujno zavezujočo odločitev ter tako odredi izvedbo končnih ukrepov s podaljšanjem njegovih začasnih ukrepov in razširitvijo njihove ozemeljske veljavnosti.
5. V spodnji preglednici je predstavljen povzetek časovnega razvoja dogodkov, ki so se zgodili, preden je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) predložil zadevo po nujnem postopku:

8. 12. 2020	Irski nadzorni organ („komisija za varstvo podatkov“, v nadaljevanju: irski nadzorni organ , oziroma ker gre v tem primeru za vodilni nadzorni organ: vodilni nadzorni organ) uporabi notranji informacijski in komunikacijski sistem EOVP (v nadaljevanju: sistem IMI), postopek „prostovoljna medsebojna pomoč“ (v nadaljevanju: prostovoljna medsebojna pomoč), da obvesti zadevne nadzorne organe, da namerava družba WhatsApp IE spremeniti svoj pravilnik o zasebnosti in pogoje storitve, ki se uporabljajo za uporabnike s
-------------	---

⁴ Povezava med WhatsAppovimi javno dostopnimi informacijami vzpostavi povezavo do strani WhatsAppa, na kateri je pojasnjeno, da se izraz „Facebookove družbe“ nanaša na Facebook Inc., Facebook IE, Facebook Payments Inc., Facebook Payments International Limited, Facebook Technologies LLC, Facebook Technologies Ireland Limited, WhatsApp LLC in WhatsApp IE. V tej nujni zavezujoči odločitvi se izraz „druge Facebookove družbe“ nanaša na vse Facebookove družbe razen WhatsApp IE.

	stalnim prebivališčem v Evropski uniji (v nadaljevanju: posodobljeni pogoji). Vodilni nadzorni organ predloži kopije revidiranega pravilnika o zasebnosti, vključno z različico z označenimi predlaganimi spremembami (v nadaljevanju: pravilnik o zasebnosti), obvestilo o pravni podlagi (ki bo vključeno v pravilnik o zasebnosti), ustrezen odlomek iz pogojev storitve, element za nalaganje stika in posodobljeno različico pogostega vprašanja „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ (v nadaljevanju skupaj: WhatsAppove javno dostopne informacije).
14. 1. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) pošlje vodilnemu nadzornemu organu pismo prek postopka v sistemu IMI, ki ga je odprl vodilni nadzorni organ. Pri tem opozori, da vodilni nadzorni organ ni predstavil svojega mnenja o posodobljenih pogojih, in predloži vprašanja o posodobljenih pogojih, vključno z vprašanji, neposredno postavljenimi vodilnemu nadzornemu organu.
15. 1. 2021	Irski nadzorni organ pošlje zadevnim nadzornim organom pismo, s katerim jih obvesti, da se je sestal z družbo WhatsApp IE in se z njo pogovoril o novih posodobljenih pogojih, da bo irski nadzorni organ od zadevnih nadzornih organov pridobil celovite povratne informacije in da jih bo posredoval družbi WhatsApp IE za nadaljnje ukrepanje. Čez nekaj dni vodilni nadzorni organ zadevnim nadzornim organom prek prostovoljne medsebojne pomoči predloži pismo družbe WhatsApp IE z dne 5. februarja 2021 z odgovori na vprašanja, ki so jih postavili zadevni nadzorni organi, vključno z nadzornim organom v Hamburgu (DE-HH SA).
12. 2. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) vodilnemu nadzornemu organu predloži pismo tako, da uporabi isti postopek prostovoljne medsebojne pomoči v sistemu IMI. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudari, da vodilni nadzorni organ ni predstavil lastnega mnenja o zadevi. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) vodilnemu nadzornemu organu sporoči, da ima pomisleke glede izmenjave podatkov družb Facebook IE in WhatsApp IE za različne namene obeh družb. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) nazadnje ugotavlja, da „WhatsApp in Facebook izmenjavata podatke za različne namene obeh družb. Če irska komisija za varstvo podatkov kot vodilni organ ne bo opravila podrobnejšega pregleda, sporočamo, da se lahko odločimo za nujni postopek v skladu s členom 66 Splošne uredbe o varstvu podatkov.“
24. 2. 2021	Vodilni nadzorni organ prek prostovoljne medsebojne pomoči odgovori nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA) in mu sporoči, da je dodatna vprašanja o posodobljenih pogojih 15. februarja 2021 posredoval družbi WhatsApp IE. Vodilni nadzorni organ k svojemu sporočilu, poslanemu nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), priloži najnovejši odgovor družbe WhatsApp IE z dne 22. februarja 2021.
4. 3. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) prek prostovoljne medsebojne pomoči pošlje vodilnemu nadzornemu organu novo pismo, v katerem poudari, da je nujno treba zagotoviti dodatna pojasnila, ter predloži opombe k posodobljenim pogojem in odgovorom, ki jih je poslala družba WhatsApp IE. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) od vodilnega nadzornega organa zahteva, naj opravi preiskave posebne obdelave družb WhatsApp IE in Facebook.
12. 4. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) vzpostavi stik z družbo Facebook IE, da bi izrazila svoje mnenje, preden sprejme začasne ukrepe v skladu s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) obvesti sekretariat EOVP, da namerava proti družbi Facebook IE sprožiti formalni postopek v skladu s členom 66 Splošne uredbe o varstvu podatkov, in sekretariat EOVP zaprosi, naj o tem obvesti predsednico EOVP in

	vodilni nadzorni organ. Na podlagi poznejše prošnje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) sekretariat EOVP o tem obvesti tudi vse člane EOVP.
19. 4. 2021	Vodilni nadzorni organ prek prostovoljne medsebojne pomoči zadevne nadzorne organe pisno obvesti, da je besedilo posodobljenih pogojev „[...] večinoma preneseno iz obstoječega pravilnika in da vanj ni vključeno nobeno novo besedilo, ki bi kakor koli spreminjalo stališče družbe WhatsApp do izmenjave podatkov uporabnikov WhatsAppa z družbo Facebook ali do Facebookovega dostopa za Facebookove lastne namene“. Irski nadzorni organ zadevne nadzorne organe obvesti, da je začel izvajati nadzorno pregledovanje in ocenjevanje postopkov nadzora in spremljanja, ki jih družba WhatsApp IE izvaja v zvezi s svojimi obdelovalci podatkov (zlasti Facebookom), vključno z vzpostavljenimi zaščitnimi ukrepi, mehanizmi in postopki revizije, ki zagotavljajo, da družba Facebook IE niti nenamerno niti kako drugače ne uporablja podatkov uporabnikov družbe WhatsApp IE za lastne namene.
25. 4. 2021	Po prejemu pisma nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) s pozivom k predložitvi mnenja družba Facebook IE pošlje pisna stališča (v nadaljevanju: Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA)).
10. 5. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) sprejme sklep v zvezi z začasnimi ukrepi (v nadaljevanju: sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ali začasni ukrepi).
11. 5. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) o svojih začasnih ukrepih obvesti druge nadzorne organe in sekretariat EOVP.
3. 6. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) predsednico EOVP pisno obvesti o tem, da bo zahteval nujno zavezujočo odločitev v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov.
4. 6. 2021	Irski nadzorni organ prek prostovoljne medsebojne pomoči zadevne nadzorne organe obvesti, da je družba WhatsApp IE v nasprotju s svojimi predhodnimi načrti, v skladu s katerimi je nameravala omejiti funkcionalnost za svoje uporabnike, ki niso sprejeli posodobljenih pogojev več tednov po pretečenem roku, ki ga je družba WhatsApp IE določila na 15. maj 2021, v posodobljenih objavljenih pogostih vprašanih sporočila, da ne načrtuje, da bi ti opomniki postali stalni, in da ne namerava omejevat funkcionalnosti svoje aplikacije.
7. 6. 2021	Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) v sistemu IMI vloži zahtevo za nujno zavezujočo odločitev na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov (člen 17 poslovnika EOVP). 25. junija 2021 je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) iz tehničnih razlogov vnovič vložil dokumentacijo v sistem IMI.

6. 7. junija 2021 je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) prek sistema IMI, informacijskega in komunikacijskega sistema iz člena 17 poslovnika EOVP, v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov zahteval nujno zavezujočo odločitev.
7. 9. junija 2021 je sekretariat EOVP v imenu predsednice EOVP od nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) po e-pošti zahteval dodaten dokument in potrditev točnosti angleškega prevoda dokumentov, prejetih v nemščini, do 11. junija 2021. Sekretariat EOVP je po tem, ko je prejel zahtevo za podaljšanje

roka do 16. junija 2021, ki jo je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poslal 10. junija 2021, rok podaljšal do 14. junija 2021. 14. junija 2021 je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poslal dodatni dokument in odobril angleški prevod izvirnikov dokumentov v nemščini.

8. 15. junija 2021 je EOVP družbama Facebook IE in WhatsApp IE poslal pismo, s katerim je družbama Facebook IE in WhatsApp IE dovolil uveljavljati pravico, da vsaka družba izrazi svoje mnenje, do 18. junija 2021. Pismo je vsebovalo seznam vseh dokumentov v dokumentaciji in vsi ti dokumenti so bili priloženi pismu, razen tistih, ki sta jih pripravili družbi Facebook IE in WhatsApp IE. 16. junija 2021 je družba Facebook IE zaprosila za podaljšanje roka do zaključka poslovanja 23. junija 2021. EOVP je istega dne odgovorila in se strinjala s podaljšanjem roka do 23. junija 2021 do 12. ure po srednjeevropskem času.
9. 18. junija 2021 je sekretariat EOVP v imenu predsednice EOVP od nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) nujno zahteval dodatne dokumente, ki jih je istega dne prejel. 21. junija 2021 je EOVP družbama Facebook IE in WhatsApp IE poslal pismo z dodatnimi dokumenti, ki jih je zagotovil nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), ter ob upoštevanju teh novih elementov podaljšal rok, do katerega sta morali obe družbi poslati svoj pisni prispevek, in sicer do 25. junija 2021 do 12. ure po srednjeevropskem času.
10. 23. junija 2021 je irski nadzorni organ na lastno pobudo poslal dodatne dokumente, o katerih je presodil, da jih je pomembno dodati dokumentaciji. Predsednica EOVP se je s tem strinjala in se odločila dodati dva dokumenta v dokumentacijo. 24. junija 2021 je predsednica družbi WhatsApp IE in Facebook IE obvestila o navedenih dveh dodatnih dokumentih ter podaljšala rok za njuno pisno predložitve do 25. junija 2021 do 16. ure po srednjeevropskem času.
11. 25. junija 2021 sta družbi Facebook IE in WhatsApp IE EOVP poslali svoja pisna stališča.
12. Potem ko sta nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) in EOVP potrdila, da je dokumentacija popolna, je 28. junija 2021 sekretariat EOVP poslal dokumentacijo članom EOVP.
13. 5. julija 2021 ob 12. uri po srednjeevropskem času se je EOVP v skladu s členom 11 poslovnika EOVP odločil dokumentaciji dodati različico pogostega vprašanja s predlaganimi spremembami „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, ki vsebuje označene spremembe, vnesene na podlagi posodobljenih pogojev, in ki jo je poslal irski nadzorni organ. Istega dne je EOVP družbama Facebook IE in WhatsApp IE poslal dopis, s katerim ju je pozval, naj pošljeta dodatna pisna stališča glede pravnih argumentov, o katerih so razpravljali člani EOVP, ter različico pogostega vprašanja s predlaganimi spremembami „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ do 6. julija 2021 do 12. ure po srednjeevropskem času. Na prošnjo družb Facebook IE in WhatsApp IE je bil rok podaljšán do 7. julija do 16. ure po srednjeevropskem času. 7. julija 2021 sta družbi Facebook IE in WhatsApp IE EOVP poslali svoja pisna stališča.

2 PRISTOJNOST EOVP ZA SPREJETJE NUJNE ZAVEZUJOČE ODLOČITVE V SKLADU S ČLENOM 66(2) SPLOŠNE UREDBE O VARSTVU PODATKOV

2.1 Obstoje zahteve, ki jo na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov predloži nadzorni organ v EGP

14. Po sprejetju začasnih ukrepov v skladu s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov 10. maja 2021 je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) z vložitvijo formalne zahteve v sistemu IMI (člen 17 poslovnika EOVP) 7. junija 2021 od EOVP zahteval, naj na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov sprejme nujno zavezujočo odločitev.
15. EOVP zato meni, da je ta pogoj izpolnjen.

2.2 Nadzorni organ je na podlagi člena 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov sprejel začasne ukrepe

16. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je 10. maja 2021 na podlagi člena 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov sprejel začasne ukrepe, ki družbi Facebook IE prepovedujejo obdelavo osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa s stalnim prebivališčem v Nemčiji, ki jih družba WhatsApp IE ali WhatsApp LLC posreduje družbi Facebook IE za namene (1) sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami, (2) zagotavljanja varnosti in celovitosti Facebooka, (3) izboljšanja izkušnje s proizvodi, (4) tržnega sporočanja in neposrednega trženja ter (5) vmesnika WhatsApp Business API, če se obdelava izvaja za lastne namene družbe Facebook IE.
17. EOVP zato meni, da je ta pogoj izpolnjen.

2.3 Sklepna ugotovitev

18. EOVP je pristojen za sprejetje nujne zavezujoče odločitve v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

3 PRAVICA DO DOBREGA UPRAVLJANJA

19. Za EOVP veljajo določbe iz Listine EU o temeljnih pravicah (v nadaljevanju: **Listina EU**), zlasti iz njenega člena 41 (pravica do dobrega upravljanja). To se odraža tudi v členu 11(1) poslovnika EOVP.
20. Tudi kot je določeno v členu 65(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, je nujna zavezujoča odločitev EOVP iz člena 66(4) Splošne uredbe o varstvu podatkov naslovljena na nacionalne nadzorne organe in je zanje zavezujoča. Ni namenjena temu, da bi neposredno naslavljala katero koli tretjo osebo. Vendar pa je EOVP kot previdnostni ukrep ter zato da bi upošteval možnost, da bi lahko nujna zavezujoča odločitev EOVP vplivala na družbi Facebook IE in WhatsApp IE, preveril, ali sta družbi Facebook IE in WhatsApp IE že poznali vse dokumente, ki jih je prejel in uporabil za sprejetje svoje odločitve, ter ali sta družbi Facebook IE in WhatsApp IE izrazili svoje mnenje o njih.
21. Družba Facebook IE je izrazila svoje mnenje med nacionalnim postopkom nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) na podlagi člena 66(1), vendar niti družba Facebook IE niti družba WhatsApp IE še nista izrazili svojega mnenja glede zahteve nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov. EOVP se je zato odločil, da bo družbama Facebook IE in WhatsApp IE omogočil, da bosta neposredno izrazili svoje mnenje, in sicer tako, da ju bo pozval, naj EOVP pošljeta pisna stališča.
22. Med ocenjevanjem popolnosti dokumentacije je EOVP vse dokumente iz dokumentacije (glej zgornje odstavke 9, 10, 11 in 14) neposredno poslal družbama Facebook IE in WhatsApp IE, da bi zagotovil uveljavljanje njune pravice, da izrazita svoje mnenje, v skladu s členom 41(2), točka (a), Listine EU.

23. Družbi Facebook IE in WhatsApp IE sta EOVP poslali pisna stališča v okviru svoje pravice, da izrazita svoje mnenje, in sicer 25. junija 2021, 6. julija 2021 in 7. julija 2021 (v nadaljevanju: **Facebookova pisna stališča, predložena EOVP** oziroma: **WhatsAppova pisna stališča, predložena EOVP**).

4 O POTREBI PO ZAHTEVI ZA KONČNE UKREPE

4.1 O obstoju kršitev

4.1.1 Povzetek splošnega stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

24. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) družba Facebook IE že obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa za lastne namene ali jih bo obdelovala v bližnji prihodnosti.
25. Analiza nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) temelji na WhatsAppovih javno dostopnih informacijah, kot so pogoji storitve in javno dostopne informacije, povezane z zasebnostjo, vključno z WhatsAppovim pravilnikom o zasebnosti, ki se uporablja za uporabnike v EU, in pogostimi vprašanji, pa tudi na pisnih stališčih družbe Facebook IE v okviru njene predstavitve mnenj, ki jo je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) izvedel, preden je sprejel začasne ukrepe, med drugim vključno z zapriseženo izjavo, ki jo je 25. aprila 2021 podpisal vodilni pooblaščenec za varstvo podatkov v družbi Facebook IE (v nadaljevanju: **zaprisežena izjava**)⁵ ter ki potrjuje izpolnjevanje in podpiranje zavez, ki jih je družba WhatsApp IE dala Delovni skupini iz člena 29 in vodilnemu nadzornemu organu (v nadaljevanju: **zaveze**)⁶ februarja oziroma junija 2018.
26. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da družba Facebook IE nima pravne podlage za obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za lastne namene, tako da je ta obdelava nezakonita, ker uporabniki WhatsAppa niso dejansko dali privolitve v smislu člena 6(1), točka (a), in člena 7 Splošne uredbe o varstvu podatkov ter ker ni zakonitega interesa v smislu člena 6(1), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov.
27. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da privolitev, ki jo je 4. januarja 2021 WhatsApp zahteval v svojih pogojih storitve, ne izpolnjuje zahtev za informirano in prostovoljno privolitev v smislu člena 6(1), točka (a), in člena 7 Splošne uredbe o varstvu podatkov⁷.
28. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) trdi, da posodobljeni pogoji za uporabnike niso razumljivi; ti pogoji ne ustrezajo zahtevam glede preglednosti iz člena 5(1), točka (a), člena 12(1) in člena 13(1), točki (c) in (e), Splošne uredbe o varstvu podatkov; pojasnila o izmenjavi podatkov so delno protislovna in nedosledna ter večinoma nejasna⁸; izjave o izmenjavi podatkov so razpršene po različnih dokumentih na različnih ravneh⁹ in uporabnikom ne omogočajo, da bi se z njimi seznanili na enoten

⁵ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA). Vključujejo tudi pismo družbe WhatsApp IE Delovni skupini iz člena 29 z dne 4. februarja 2018, stran 1; in pismo družbe WhatsApp IE irskemu nadzornemu organu z dne 8. junija 2018, stran 2.

⁶ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA). Vključujejo tudi pismo družbe WhatsApp IE Delovni skupini iz člena 29 z dne 4. februarja 2018, stran 1; in pismo družbe WhatsApp IE irskemu nadzornemu organu z dne 8. junija 2018, stran 2.

⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 13.

⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 14.

⁹ Skupaj je na voljo 15 dokumentov, povezanih s pogoji, vsebujejo pa 20.000 besed (sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 5 in 6).

način¹⁰. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi pojasnjuje, zakaj zahteve glede preglednosti niso izpolnjene v zvezi z vsemi posebnimi nameni, ki jih je opredelil (glej nadaljnje besedilo)¹¹.

29. Poleg tega nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja, da uporabniki glede na tržni položaj Facebooka in WhatsAppa ne morejo izbirati, ali bodo **dali privolitev** ali ne, saj možnost, da ne bodo uporabljali WhatsAppa, ni sprejemljiva nadomestna možnost zaradi široke uporabe tako zaprtega sistema za pošiljanje sporočil¹². Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ni mogoče še naprej uporabljati WhatsAppove storitve na podlagi predhodno veljavnih WhatsAppovih pogojev.
30. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) trdi, da člen 6(1), točka (b), Splošne uredbe o varstvu podatkov ni relevanten, saj prenos podatkov uporabnikov WhatsAppa družbi Facebook IE in nadaljnja obdelava, ki jo izvaja ta družba za lastne namene, nista potrebni za **izvajanje pogodbe**, sklenjene med družbo WhatsApp IE in posamezniki, na katere se nanašajo osebni podatki¹³, ali med družbo Facebook IE in posamezniki, na katere se nanašajo osebni podatki¹⁴. Za tiste uporabnike WhatsAppa, ki niso uporabniki Facebooka, po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) že velja, da ne obstaja ustrezno pogodbeno razmerje med družbo Facebook IE in takimi zadevnimi uporabniki WhatsAppa.
31. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ugotavlja, da bi družba Facebook IE, če bi uporabila člen 6(1), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov kot podlago za tako obdelavo, o tem morala pregledno obvestiti uporabnike na podlagi člena 13(1), točka (c), Splošne uredbe o varstvu podatkov. Poleg tega po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) tudi za namene, za katere morda obstaja **zakoniti interes**, na primer za preprečevanje pošiljanja neželene elektronske pošte na področju varnosti omrežja, Facebookov zakoniti interes ne prevlada nad temeljnimi pravicami in svoboščinami uporabnikov. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja zlasti veliko količino obdelovanih podatkov, ki je Facebookovi zakoniti interesi ne morejo upravičiti¹⁵. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi opozarja, da ni prav nobene potrebe po izmenjavi podatkov uporabnikov WhatsAppa, ki niso uporabniki Facebooka, z družbo Facebook IE¹⁶.
32. Poleg tega je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) opozoril na kršitev zahtev glede preglednosti iz členov 5(1) in 12(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov¹⁷. To se je zgodilo zaradi velikega števila različnih dokumentov, ki jih morajo uporabniki prebrati, da bi razumeli, kaj se dogaja z njihovimi osebnimi podatki; zaradi nezadostnega upoštevanja, da uporabniki po navadi pridobivajo dostop do takih informacij na svojih pametnih telefonih, na katerih jih je zaradi tehničnih razlogov težje razumeti; zaradi obstoja dveh različic pogojev storitve (ene za uporabnike v EGP in ene za uporabnike v preostalem svetu); in zato, ker uporabniki v EGP zlahka zamešajo javno dostopne informacije, ki se uporabljajo zanje, in informacije, ki se uporabljajo za uporabnike zunaj EGP¹⁸.
33. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je opredelil pet namenov obdelave, o katerih meni, da jih družba Facebook IE kot upravljavec že izvaja ali bi jih lahko izvajala v bližnji prihodnosti:

¹⁰ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 14. Obstajata dve različici pogojev storitve, ena za EGP in ena za preostali svet, uporabniki v EGP pa lahko pridobijo dostop do strani za uporabnike zunaj EGP, ne da bi to opazili (sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 7).

¹¹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 15–28.

¹² Pismo nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), v katerem ta organ od EOVP zahteva nujno zavezujočo odločitev, stran 4.

¹³ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 2.

¹⁴ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(28)(a)(a), stran 2.

¹⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 29 in 30.

¹⁶ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 29 in 30.

¹⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 2.

¹⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 3.

(1) zagotavljanje varnosti in celovitosti Facebooka, (2) izboljšanje izkušnje s proizvodi, (3) tržno sporočanje in neposredno trženje, (4) vmesnik WhatsApp Business API in (5) sodelovanje z drugimi Facebookovimi družbami. Za te namene veljajo začasni ukrepi, ki jih je uvedel nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), v nadaljnjem besedilu pa so dodatno ocenjeni.

4.1.2 Varnost in celovitost Facebooka

4.1.2.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

34. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) druge Facebookove družbe obdelujejo podatke uporabnikov WhatsAppa za namene zagotavljanja lastne varnosti in celovitosti. Ne delujejo v okviru naročene obdelave v imenu družbe WhatsApp IE, ampak neodvisno obdelujejo podatke uporabnikov WhatsAppa¹⁹.
35. Obdelava, namenjena preprečevanju neželene elektronske pošte in zlorab pri drugih Facebookovih storitvah, ki niso del WhatsAppa, zaščita takih drugih Facebookovih storitev ter zagotavljanje varnosti vseh Facebookovih družb po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) pomenijo ločen namen, ki je del lastnih namenov družbe Facebook IE²⁰.
36. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ugotavlja, da so pogosta vprašanja WhatsAppa pri pomenu izraza „naše storitve“, ki se pravzaprav nanaša na vse storitve Facebookovih družb, vključno s storitvami WhatsAppa, dvoumna²¹. Zato bi bilo mogoče sklepati, da se enak pomen uporablja za druge dele uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa, to pa pomeni, da družba Facebook IE široko uporablja podatke uporabnikov WhatsAppa kot upravljavec²².
37. Mnenje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) o zavezah glede varnosti in zaščite²³ je naslednje:
- J) izjave, da se s Facebookom, vključno z družbo Facebook IE, za Facebookove lastne namene varnosti in zaščite ne izmenjavajo nobeni podatki uporabnikov WhatsAppa, izključujejo samo trenutno izvajanje take izmenjave, ne izključujejo pa tega, da družba Facebook IE obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa za lastne namene varnosti in zaščite ali da bo to počela vsaj v bližnji prihodnosti²⁴;

¹⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(17)(a)(a), stran 2.

²⁰ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(19)(a)(a), stran 2.

²¹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 17, zlasti opomba 13, in stran 19.

²² Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(19)(a)(a), stran 2.

²³ Družba Facebook IE je opozorila na zaveze, na podlagi katerih družba WhatsApp IE ni začela izmenjavati podatkov uporabnikov WhatsAppa, ki imajo stalno prebivališče v Nemčiji, z družbo Facebook IE za namene varnosti in zaščite ter na podlagi sodelovanja upravljavca z upravljavcem; in če bi se to spremenilo, bi se to zgodilo „po dodatnem pogovoru in posvetovanju z [irskim nadzornim organom]“, poleg tega namerava izvajati izmenjavo takih podatkov samo na podlagi obravnave vsakega primera posebej, „na primer izmenjavo podatkov, povezanih z osebami, ki so bile pred tem opredeljene kot varnostno tveganje“ (Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), Priloga 1, pismo družbe WhatsApp IE Delovni skupini iz člena 29 z dne 4. februarja 2018, stran 2, in pismo družbe WhatsApp IE irskemu nadzornemu organu z dne 8. junija 2018, stran 2). Družba Facebook IE je zagotovila, da zaveze še vedno veljajo, saj družba WhatsApp IE še ne izmenjava „podatkov nemških uporabnikov WhatsAppa“ s Facebookovimi družbami, vključno z družbo Facebook IE, za lastne namene varnosti in zaščite (Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), Priloga 2, Zaprisežena izjava, točka B, odstavek 4).

²⁴ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek III, stran 30.

) uporabnikom dostopne informacije WhatsAppa ne odražajo zavez, saj omenjajo, da se ta obdelava že izvaja²⁵. Poleg tega take prostovoljne zaveze po svoji naravi niso pravno zavezujoče²⁶ in „Splošna uredba o varstvu podatkov ne določa ‚privolitve‘ ali ‚dovoljenja‘ za dejanja obdelave [nadzornih organov]. Opredeljena omejitev zato nima pravnega pomena.“²⁷

38. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je nazadnje na splošno sklenil, da družba WhatsApp IE izmenjava vse podatke svojih uporabnikov z družbo Facebook IE „[...] za namene zagotavljanja varnejših sistemov ter preprečevanja neželene elektronske pošte, groženj, zlorab in kršitev pravic za vse proizvode Facebookovih družb“²⁸.

4.1.2.2 Analiza EOVP

39. EOVP je ocenil namen zagotavljanja varnosti in celovitosti glede tega, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa, ter v zvezi z domnevno kršitvijo zahtev glede preglednosti v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa. EOVP je upošteval mnenje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ter stališče, ki sta ga izrazili družbi Facebook IE in WhatsApp IE.

4.1.2.2.1 O tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa

40. EOVP je glede varnosti, zaščite in celovitosti upošteval naslednje odlomke iz uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa (podčrtan poudarek dodan):
41. WhatsAppov pravilnik o zasebnosti, ki se uporablja za uporabnike, ki živijo v Evropski uniji:

„Informacije tretjih oseb [...]

Tretji ponudniki storitev. Sodelujemo s tretjimi ponudniki storitev in drugimi Facebookovimi družbami, da nam pomagajo upravljati, zagotavljati, izboljševati, razumevati, prilagajati, podpirati in tržiti naše storitve. Z njimi sodelujemo na primer pri [...] podpiranju inženiringa, kibernetске varnosti in upravljanja; [...] zagotavljanju varnosti, zaščite in celovitosti; podpiranju pomoči uporabnikom. Te družbe nam lahko v nekaterih primerih pošljejo vaše informacije. [...]

V spodaj navedenem oddelku „Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami“ je predstavljen več informacij o tem, kako WhatsApp zbira in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami. Tudi v našem Centru za pomoč uporabnikom lahko izveste več o tem, kako sodelujemo s Facebookovimi družbami. [...]

Informacije, ki jih izmenjavamo z vami [...]

Tretji ponudniki storitev. Sodelujemo s tretjimi ponudniki storitev in drugimi Facebookovimi družbami, da nam pomagajo upravljati, zagotavljati, izboljševati, razumevati, prilagajati, podpirati in tržiti naše storitve. S temi družbami sodelujemo, da podpiramo naše storitve, na primer, da [...] zagotavljamo varnost, zaščito in celovitost uporabnikov in drugih; [...]. Kadar izmenjavamo informacije s tretjimi ponudniki storitev in Facebookovimi družbami v tem okviru, zahtevamo, da

²⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek III, stran 31.

²⁶ Po mnenju družbe Facebook IE spadajo „jasne in nedvoumne“ zaveze družbe WhatsApp IE Delovni skupini iz člena 29 in irskemu nadzornemu organu v okvir upravljavčeve obveznosti sodelovati z nadzornim organom, ki ima pooblastila za izvrševanje, v skladu s členom 31 Splošne uredbe o varstvu podatkov. Družba Facebook IE je dodala, da „jemlje upoštevanje zavez [družbe WhatsApp IE] zelo resno“ (Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 2.7, stran 9).

²⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek III, stran 31.

²⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(20)(a)(a), stran 2.

uporabljajo vaše informacije v našem imenu v skladu z našimi navodili in pogoji. Za več informacij o tem, kako nam Facebookove družbe pomagajo upravljati in izvajati naše storitve, glejte ‚Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami‘ v nadaljevanju. Tudi v našem Centru za pomoč uporabnikom lahko izveste več o tem, kako sodelujemo s Facebookovimi družbami. [...]

Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami

WhatsApp kot del Facebookovih družb prejema informacije od drugih Facebookovih družb in izmenjava informacije z njimi, da spodbuja varnost, zaščito in celovitost vseh proizvodov Facebookovih družb, na primer za preprečevanje neželene elektronske pošte, groženj, zlorab ali kršitev. WhatsApp tudi sodeluje in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami, ki delujejo v našem imenu, da nam pomagajo upravljati, zagotavljati, izboljševati, razumevati, prilagajati, podpirati in tržiti naše storitve. To vključuje zagotavljanje infrastrukture, tehnologije in sistemov [...] ter varovanje sistemov. Kadar prejmemo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo v imenu WhatsAppa in v skladu z našimi navodili. Nobenih informacij, ki jih WhatsApp izmenjava na tej podlagi, ni mogoče uporabiti za lastne namene Facebookovih družb. V našem Centru za pomoč uporabnikom smo pripravili dodatne informacije o tem, kako WhatsApp sodeluje s Facebookovimi družbami. [...]

Kako obdelujemo vaše informacije – zagotavljanje storitev v skladu s pogoji

[...] Zakoniti interesi

Opiramo se na svoje zakonite interese ali zakonite interese tretje osebe, kadar nad njimi ne prevladajo vaši interesi ali temeljne pravice in svoboščine (v nadaljevanju: zakoniti interesi):

Zakaj in kako obdelujemo vaše podatke:

- [...] Da bi izmenjali informacije s Facebookovimi družbami z namenom spodbujati varnost, zaščito in celovitost. Za več informacij glejte tudi ‚Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami‘.
 - Zakoniti interesi, na katere se opiramo: zagotoviti varnost sistemov in preprečevati neželjeno elektronsko pošto, grožnje, zlorabe ali kršitve ter spodbujati varnost in zaščito vseh proizvodov Facebookovih družb.
 - Uporabljene kategorije podatkov: za ta namen uporabljamo informacije, opisane v oddelkih ‚Informacije, ki jih navedete‘, ‚Samodejno zbrane informacije‘ in ‚Informacije tretjih oseb‘ v tem pravilniku o zasebnosti.“

42. WhatsAppovo pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ (podčrtan poudarek dodan):

„Zakaj WhatsApp izmenjava informacije s Facebookovimi družbami?“

WhatsApp sodeluje in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami, da bi prejel storitve, kot so infrastruktura, tehnologija in sistemi, ki nam pomagajo zagotavljati in izboljševati WhatsApp, ter da bi WhatsApp in druge Facebookove družbe ostajali varni in zaščiteni. Kadar prejmemo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo za pomoč WhatsAppu v skladu z našimi navodili. Sodelovanje z drugimi nam na primer pomaga:

- [...] zagotavljati varnost, zaščito in celovitost vseh proizvodov WhatsAppa in Facebookovih družb z odstranjevanjem računov neželene elektronske pošte in preprečevanjem zlorab; [...].

Katere informacije WhatsApp izmenjava s Facebookovimi družbami?

[...] WhatsApp izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami tudi takrat, kadar je to nujno za namen spodbujanja varnosti, zaščite in celovitosti v vseh Facebookovih družbah. To vključuje izmenjavo informacij, ki Facebooku in drugim Facebookovim družbam omogoča ugotoviti,

ali neki uporabnik WhatsAppa uporablja tudi druge proizvode Facebookovih družb, in oceniti, ali morajo druge Facebookove družbe ukrepati proti takemu uporabniku ali ga zaščititi. WhatsApp bi lahko na primer izmenjal informacije, ki so nujne, da bi lahko tudi Facebook ukrepal proti identificiranemu pošiljatelju neželene elektronske pošte na Facebooku, na primer informacije o incidentu ali incidentih ter telefonsko številko, ki jo je potrdil, ko se je prijavil v WhatsApp, ali identifikatorje naprave, povezane z isto napravo ali računom. Vsak tak prenos se izvede v skladu z oddelkom ‚Naša pravna podlaga za obdelavo podatkov‘ v pravilniku o zasebnosti.

Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije?

- [...] Tako da ostajajo storitve WhatsAppa in drugih članic Facebookove družine varne in zaščitene.
 - o Z drugimi Facebookovimi družbami izmenjavamo informacije v skladu z oddelkom ‚Naša pravna podlaga za obdelavo podatkov‘ v pravilniku o zasebnosti in obratno, da pomagamo preprečevati neželjeno elektronsko pošto in zlorabe naših storitev, da jih pomagamo ščititi ter da spodbujamo varnost, zaščito in celovitost naših storitev ter njihovega okolja. Če na primer katera koli Facebookova družba ugotovi, da nekdo uporablja njene storitve za nezakonite namene, lahko onemogoči njegov račun in o tem obvesti druge Facebookove družbe, da lahko ukrepajo enako. Tako izmenjavamo informacije za ta namen samo v zvezi z uporabniki, o katerih je bilo ugotovljeno, da so kršili naše pogoje storitve ali ogrozili varnost ali zaščito naših uporabnikov ali drugih, o tem pa bi morale biti druge članice naše družine družb opozorjene.
 - o Da bi še naprej zagotavljali varnost in zaščito storitev WhatsAppa in drugih Facebookovih družb, moramo vedeti, kateri računi se v vseh Facebookovih družbah nanašajo na istega uporabnika, da lahko ustrezno ukrepamo, kadar odkrijemo uporabnika, ki krši naše pogoje storitev ali ogroža varnost ali zaščito drugih.“

43. Družbi Facebook IE in WhatsApp IE sta se v svojih pisnih stališčih EOVP sklicevali na zaveze, dane Delovni skupini iz člena 29 in irskemu nadzornemu organu, tj. „[...] po posodobitvi Splošne uredbe o varstvu podatkov [leta 2018] je WhatsApp nameraval začeti izmenjevati podatke svojih uporabnikov v EU s Facebookom na podlagi sodelovanja upravljavca z upravljavcem samo zaradi zagotavljanja varnosti in zaščite. To smo svojim uporabnikom jasno sporočili v oddelku o toku sodelovanja z uporabniki in v svojem pravilniku o zasebnosti ter jim pojasnili pravne podlage, na katere se bomo opirali pri tej izmenjavi ter ki vključujejo zakoniti interes, pogodbeno nujnost, življenjski interes in javni interes.“ To vključuje tudi naslednje: „Vendar je pomembno opozoriti, da WhatsApp še ni začel izmenjevati teh podatkov s Facebookom na tej podlagi. To izmenjavo nameravamo začeti izvajati v bližnji prihodnosti, vendar lahko potrdimo, da bo WhatsApp to naredil samo po dodatnem pogovoru in posvetovanju z [irskim nadzornim organom]. V zvezi s tem, da bomo in kdaj bomo začeli izvajati to izmenjavo (ki jo bomo izvedli, kot rečeno, samo po dodatnem pogovoru in posvetovanju z vašim uradom), vas obveščamo, da trenutno načrtujemo, da bi taka izmenjava obsegala samo izmenjavo podatkov na podlagi obravnave vsakega primera posebej, na primer izmenjavo podatkov, povezanih z osebami, ki so bile pred tem opredeljene kot varnostno tveganje.“
44. Družba Facebook IE je izjavila tudi: „Trenutno je dosedanje stanje tako, da Facebookove družbe, ki niso družba WhatsApp Ireland (skupno ime: Facebook), obdelujejo podatke uporabnikov WhatsAppa, ki jih izmenjava družba WhatsApp Ireland, kot obdelovalci, ki delujejo v imenu in po navodilih navedene družbe. Ne družba Facebook Ireland ne katera koli druga Facebookova družba ne izvaja nobene

domnevne obdelave²⁹ – tj. nobena Facebookova družba, ki ni družba WhatsApp Ireland, ne obdeluje takih podatkov uporabnikov WhatsAppa kot upravljavec (v nadaljevanju: dosedanje stanje).“³⁰

45. Ta izjava je bila dodatno potrjena v zapriseženi izjavi³¹, v kateri piše: „Tudi družba WhatsApp Ireland mi je potrdila, da družba WhatsApp Ireland ne pošilja podatkov nemških uporabnikov WhatsAppa družbi Facebook Ireland (ali kateri koli drugi Facebookovi družbi) na podlagi sodelovanja upravljavca z upravljavcem, da bi se uporabljali za Facebookove lastne namene varnosti in zaščite. Družba WhatsApp Ireland mi je potrdila, da se bo to dogajalo samo v prihodnje po dodatnem pogovoru in posvetovanju z [irskim nadzornim organom] (ki bi se po mojem mnenju ustrezno posvetoval z drugimi zadevnimi nadzornimi organi v skladu s členom 60 Splošne uredbe o varstvu podatkov). Ponovno lahko potrdim, da po mojem mnenju glede na vlogo, ki jo imam v družbi Facebook Ireland, družba Facebook Ireland podpira in izpolnjuje zaveze, ki jih je družba WhatsApp Ireland sprejela v zvezi s tem.“
46. Družba Facebook IE je v svojih pisnih stališčih, predloženih EOVP, še enkrat potrdila, da podpira in izpolnjuje zaveze, pri čemer je pojasnila, da je „[...] družba Facebook Ireland, da bi odpravila vsakršne možnosti za tovrstne pomisleke, [nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA)] že jasno potrdila, da podpira in izpolnjuje zaveze, ter izrecno še enkrat potrjuje, da jih izpolnjuje.“³²
47. Družba Facebook IE je v zvezi s trditvijo nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), da zaveze niso pravno zavezujoče, zatrdila, „[...] da je družba WhatsApp Ireland kot upravljavec v skladu s členom 31 Splošne uredbe o varstvu podatkov pravno obvezana sodelovati z [irskim nadzornim organom] kot vodilnim nadzornim organom, ki ima na podlagi Splošne uredbe o varstvu podatkov in irske zakonodaje obsežna pooblastila za izvrševanje. Zato ne družba WhatsApp Ireland ne družba Facebook Ireland ne moreta kar nehati izpolnjevati zavez na način, kot domneva [nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA)]. Ravno nasprotno, obe družbi sta zavezani izpolnjevanju zavez [...].“³³
48. Družba Facebook IE je tudi zatrdila, da besedilo, ki ga vsebuje WhatsAppovo pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ (glej ustrezen odlomek zgoraj), „[...] v nobenem smislu ne podpira domnev [nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)]. Besedilo ne kaže na domnevno obdelavo, razen v smislu načrtovane prihodnje izmenjave podatkov uporabnikov WhatsAppa na podlagi sodelovanja upravljavca z upravljavcem za namene varnosti in zaščite, to izmenjavo pa (a) omogoča WhatsAppov pravilnik o zasebnosti vsaj od leta 2016 in jo (b) bo družba WhatsApp Ireland v skladu z zavezami začela izvajati samo po dodatnem pogovoru z irsko komisijo za varstvo podatkov. Ta navedek se sicer nanaša (i) na obdelavo, ki jo Facebook izvaja kot ponudnik storitev in obdelovalec za namene družbe WhatsApp Ireland v njenem imenu in po njenih navodilih; ali (ii) na primere, ko se ne izmenjavajo nobeni podatki uporabnikov WhatsAppa v EU.“³⁴

²⁹ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, odstavek 20. V Facebookovih pisnih stališčih, predloženih EOVP, je „domnevna obdelava“ opredeljena s sklicevanjem na obdelavo, prepovedano s sklepom nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), tj. „[...] družba Facebook Ireland [...], ki obdeluje osebne podatke uporabnikov WhatsAppa s stalnim prebivališčem v Nemčiji [...], ki jih je družba WhatsApp Ireland prenesla družbi Facebook Ireland kot upravljavcu, za široko opisan seznam lastnih namenov družbe Facebook Ireland“ (odstavek 3).

³⁰ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, odstavek 20.

³¹ Ta zaprisežena izjava je bila prvič priložena k Facebookovim pisnim stališčem, predloženim nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), in nato še enkrat poslana v Facebookovih pisnih stališčih, predloženih EOVP kot Priloga 2.

³² Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, odstavek 28.

³³ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, odstavek 27.

³⁴ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, odstavek 36.

49. EOVP v zvezi z zadevnim navedkom ugotavlja, da je v njem izrecno določeno, da se podatki uporabnikov WhatsAppa, ki se izmenjavajo z drugimi Facebookovimi družbami, da bi WhatsApp prejemal storitve od navedenih družb, na primer glede varnosti, zaščite in celovitosti celotnega WhatsAppa in proizvodov, ki jih ponujajo druge Facebookove družbe, izmenjavajo v skladu z navodili družbe WhatsApp IE. V zvezi s trditvijo družbe Facebook IE, da se odlomek lahko nanaša na „primere, ko se ne izmenjavajo nobeni podatki uporabnikov WhatsAppa v EU“, EOVP ugotavlja, da je tak odlomek vključen pri naslovu „Zakaj WhatsApp izmenjava informacije s Facebookovimi družbami?“.
50. Po mnenju družbe Facebook IE je odlomek iz pogostega vprašanja „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ (glej zgornji odstavek 43) „poenostavljeno in dostopno pojasnilo kompleksnih tehničnih dejanj obdelave, ki je zasnovano tako, da pomaga različno poučenim uporabnikom razumeti, kako družba WhatsApp Ireland obdeluje njihove podatke. Ni bilo namenjeno temu, da bi natančno pojasnilo kompleksne pravne koncepte iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, prav tako njegovo besedilo ne more zagotoviti zadostne podlage, na kateri bi bilo mogoče izvesti regulativni postopek v zvezi s temi vprašanji³⁵“.
51. EOVP na podlagi teh izjav ugotavlja, da je družba Facebook IE nedvoumna glede tega, da namerava začeti obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa kot upravljavec za namene varnosti, zaščite in celovitosti drugih Facebookovih družb, vendar pa je manj jasna glede tega, ali trenutno kot domnevni obdelovalec obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa za enak namen. Družba Facebook IE je v svojem pismu EOVP z dne 7. julija 2021 izjavila, da tega „ne izvaja in ne bo izvajala na podlagi WhatsAppove posodobitve“.
52. EOVP ugotavlja, da izjave, kot so v trenutni obliki vključene v uporabnikom dostopne informacije WhatsAppa, ne odražajo zavez, saj uporabnikom sporočajo, da je ta obdelava za namene varnosti, zaščite in celovitosti za zdaj samo načrtovana, zaveze v zvezi z izboljšanjem in oglaševanjem proizvodov pa se odražajo v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa.
53. Obveznosti glede preglednosti izhajajo iz člena 5(1), točka (a), in člena 12(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov. Izražajo načelo pravičnosti v zvezi z obdelavo osebnih podatkov, izraženim v členu 8 Listine EU³⁶. Zato si upravljavci s svojimi izjavami o varstvu javno dostopnih podatkov prizadevajo posameznikom, na katere se nanašajo osebni podatki, pojasniti, kako in zakaj se njihovi osebni podatki obdelujejo, ter jim omogočiti, da nadzorujejo svoje osebne podatke z uveljavljanjem svojih pravic iz poglavja III Splošne uredbe o varstvu podatkov. Zato je izjemno pomembno, da javno dostopne izjave odražajo obdelavo, ki jo izvajajo ali jo bodo v bližnji prihodnosti izvajali upravljavci, da se zagotovi precej natančen opis, kaj lahko posamezniki, na katere se nanašajo osebni podatki, razumno pričakujejo v zvezi z obdelavo svojih osebnih podatkov, kadar berejo pravilnike o zasebnosti in druge javno dostopne izjave (na primer pogosta vprašanja).
54. EOVP se zato strinja s stališčem nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), da so informacije, vključene med WhatsAppove javno dostopne informacije, v protislovju z zavezami in pisnimi stališči družbe Facebook IE.

³⁵ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021, stran 5.

³⁶ Glej smernice Delovne skupine iz člena 29 o preglednosti na podlagi Uredbe (EU) 2016/679, kot so bile nazadnje revidirane in sprejete 11. aprila 2018 (WP260, rev.01) ter ki jih je EOVP potrdil 25. maja 2018, https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/guidelines/transparency_sl, odstavek 2.

55. V skladu s Splošno uredbo o varstvu podatkov upravljavec pomeni „[...] fizično ali pravno osebo, [...] ki sama ali skupaj z drugimi določa namene in sredstva obdelave“³⁷, zato upošteva lastne interese³⁸.
56. EOVP pripominja, da je v analizi obdelave, ki je lahko razdeljena na več manjših dejanj obdelave in vključuje več akterjev, pomembno preučiti, ali ne bi bilo treba teh dejanj obdelave na „makro ravni“ obravnavati kot „nize dejanj“, ki imajo skupni namen in uporabljajo skupaj opredeljena sredstva³⁹. Poleg tega EOVP opozarja, da je osnovni cilj dodelitve vloge upravljavca zagotoviti odgovornost ter učinkovito in celovito varstvo osebnih podatkov, zato bi bilo treba pojem „upravljavec“ razlagati dovolj široko ter čim bolj dajati prednost učinkovitemu in celovitemu varstvu posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, da se tako zagotovi poln učinek prava EU o varstvu podatkov ter da se preprečijo pravne praznine in morebitno izogibanje pravilom, hkrati pa se ne zmanjša vloga obdelovalca⁴⁰.
57. Glede določitve sredstev EOVP opozarja, da je mogoče razlikovati med bistvenimi in nebistvenimi sredstvi, pri čemer:
-) bistvena sredstva določi upravljavec ter so tesno povezana z namenom in obsegom obdelave (na primer vrsta osebnih podatkov, ki se obdelujejo, trajanje obdelave, kategorije uporabnikov in kategorije posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki);
 -) nebistvena sredstva lahko določi upravljavec ali obdelovalec in se nanašajo na bolj praktične vidike izvajanja (na primer izbira posebne vrste strojne ali programske opreme ali podrobni varnostni ukrepi)⁴¹.
58. V zvezi s pojmom skupnega upravljanja EOVP meni, da je ta „[...] lahko v obliki skupne odločitve, ki jo sprejmeta dva ali več subjektov, ali pa temelji na konvergentnih odločitvah dveh ali več subjektov, pri čemer odločitve druga drugo dopolnjujejo in so potrebne zato, da obdelava poteka tako, da konkretno vplivajo na določitev namenov in sredstev obdelave“⁴². EOVP navaja, da je pri konvergentnih odločitvah „pomembno merilo [...], ali obdelava ne bi bila mogoča brez sodelovanja obeh strank v smislu, da je obdelava, ki jo izvede posamezna stranka, neločljiva, tj. neločljivo povezana“⁴³. Poleg tega EOVP ugotavlja, da „[s]kupno upravljanje obstaja, ko subjekti, vključeni v isto obdelavo, to izvajajo za skupaj opredeljene namene. To velja v primeru, ko vključeni subjekti obdelujejo podatke za enake ali skupne namene.“⁴⁴

³⁷ Glej člen 4(7) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

³⁸ Glej po analogiji smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov (končna različica po javnem posvetovanju sprejeta 7. julija 2021), odstavek 80.

³⁹ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 43.

⁴⁰ Smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, odstavek 14.

⁴¹ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 40.

⁴² Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, Povzetek.

⁴³ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 55.

⁴⁴ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 59.

59. V skladu s Splošno uredbo o varstvu podatkov obdelovalec „pomeni fizično ali pravno osebo, [...] ki obdeluje osebne podatke v imenu upravljavca“⁴⁵, torej služi interesom nekoga drugega⁴⁶ in morda ne izvaja obdelave za lasten namen ali namene⁴⁷.
60. EOVP je seznanjen s trditvijo družbe Facebook IE, da druge Facebookove družbe obdelujejo podatke uporabnikov družbe WhatsApp IE, ki jih ta izmenjava z njimi, samo kot obdelovalci družbe WhatsApp IE ter da se obdelava, glede katere nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) trdi, da jo druge Facebookove družbe domnevno izvajajo ter z njo kot upravljavci obdelujejo podatke uporabnikov družbe WhatsApp IE, ki jih ta izmenjava z njimi, ne izvaja⁴⁸.
61. EOVP pripominja, da iz uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa ni jasno, ali obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa, ki jo izvajajo družba WhatsApp IE in druge Facebookove družbe za skupni namen zagotavljanja varnosti, zaščite in celovitosti celotnega WhatsAppa in drugih Facebookovih družb, družba Facebook IE trenutno izvaja kot obdelovalec po navodilih družbe WhatsApp IE (glej na primer (podčrtan poudarek dodan): „Kadar prejememo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo za pomoč WhatsAppu v skladu z našimi navodili. Sodelovanje z drugimi nam, na primer, pomaga: • [...] zagotavljati varnost, zaščito in celovitost vseh proizvodov WhatsAppa in Facebookovih družb z odstranjevanjem računov neželene elektronske pošte in preprečevanjem zlorab; [...]“⁴⁹); ali jo družba Facebook IE izvaja kot (skupni) upravljavec z družbo WhatsApp IE (glej na primer (podčrtan poudarek dodan): „WhatsApp kot del Facebookovih družb prejema informacije od drugih Facebookovih družb in izmenjava informacije z njimi, da spodbuja varnost, zaščito in celovitost vseh proizvodov Facebookovih družb, na primer za preprečevanje neželene elektronske pošte, groženj, zlorab ali kršitev.“⁵⁰).
62. Poleg tega EOVP priznava zaveze in zapriseženo izjavo, vendar hkrati ugotavlja, da družbi Facebook IE in WhatsApp IE uporabljata dvoumno besedilo v obeh dokumentih (na primer izraz „izmenjava“ bi lahko izključeval druga dejanja obdelave; izraz „izmenjava družba WhatsApp Ireland“ bi lahko izključeval izmenjavo, ki jo izvajajo druge Facebookove družbe; izraz „nobene domnevne obdelave“ bi lahko izključeval obdelavo uporabnikov WhatsAppa, ki imajo stalno prebivališče zunaj Nemčije; izraz „takih podatkov uporabnikov WhatsAppa“ bi lahko izključeval uporabnike WhatsAppa, ki imajo stalno prebivališče zunaj Nemčije, ali podatke uporabnikov WhatsAppa, ki jih izmenjava družba WhatsApp IE).
63. EOVP tudi ugotavlja, da to, da se „za namen spodbujanja varnosti, zaščite in celovitosti v vseh Facebookovih družbah“⁵¹ uporabnikom dostopne informacije WhatsAppa nanašajo na trenutno izmenjavo podatkov med družbo WhatsApp IE in drugimi Facebookovimi družbami, ki omogoča „[...] ugotoviti, ali neki uporabnik WhatsAppa uporablja tudi druge proizvode Facebookovih družb, in

⁴⁵ Glej člen 4(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

⁴⁶ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 80.

⁴⁷ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 81.

⁴⁸ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija in 7. julija 2021.

⁴⁹ Glej pogosti vprašanji „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, „Zakaj WhatsApp izmenjava informacije s Facebookovimi družbami“.

⁵⁰ Glej pogosti vprašanji „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, „Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami“.

⁵¹ Glej pogosti vprašanji „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, „Katere informacije WhatsApp izmenjava s Facebookovimi družbami“.

oceniti, ali morajo druge Facebookove družbe ukrepati proti takemu uporabniku ali ga zaščititi⁵², ter „[d]a bi še naprej zagotavljali varnost in zaščito storitev WhatsAppa in drugih Facebookovih družb, moramo vedeti, kateri računi se v vseh Facebookovih družbah nanašajo na istega uporabnika“⁵³, pomeni, da bi podatke uporabnikov WhatsAppa s praktičnega vidika morali povezovati ali vsaj primerjati s podatki uporabnikov proizvodov in storitev, ki jih ponujajo druge Facebookove družbe. Družbi Facebook IE in WhatsApp IE sta v svojem odzivu z dne 7. julija 2021 sporočili, da se izmenjava podatkov uporabnikov WhatsAppa z drugimi Facebookovimi družbami za lastni namen zagotavljanja varnosti in zaščite družbe Facebook IE ne izvaja, ter nista imeli dodatnih pripomb na kakršno koli morebitno povezovanje ali primerjanje podatkov uporabnikov WhatsAppa z drugimi nabori podatkov, ki jih nadzira družba Facebook IE za namen zagotavljanja varnosti, zaščite in celovitosti.

64. Če bi se družba WhatsApp in Facebookove družbe dejansko odločile povezovati ali vsaj primerjati osebne podatke svojih zadevnih uporabnikov na individualni ravni – morda tudi vse podatke v primeru družbe WhatsApp IE⁵⁴ –, da bi razumele, ali neka oseba uporablja različne storitve Facebookovih družb, bi to služilo interesom družbe WhatsApp IE in drugih Facebookovih družb, to pa bi presegalo odnos med upravljavcem in obdelovalcem.
65. EOVP poudarja, da bi bil namen povezovanja ali primerjanja oceniti, ali neki uporabnik, o katerem je pri nekem proizvodu ali storitvi ugotovljeno, da je proti njemu treba ukrepati (na primer če pošlje neželeno elektronsko pošto ali krši WhatsAppove ali Facebookove pogoje), uporablja tudi proizvode ali storitve Facebookovih družb (vključno z družbo WhatsApp IE), zato bi se moral tudi soočiti z morebitnimi posledicami svojih dejanj na navedenih drugih računih, to pa kaže na to, da obdelava brez takega povezovanja ali vsaj primerjanja obeh naborov podatkov ne bi bila mogoča. Drugače povedano, obdelava, ki je opisana pri pogostem vprašanju „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ ter vključuje dejanja družbe WhatsApp in drugih Facebookovih družb, je neločljiva od njih oziroma je z njimi neločljivo povezana.
66. Ob upoštevanju očitnih protislovij v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa, ki bi morale odražati prakso, ter protislovij med uporabnikom dostopnimi informacijami WhatsAppa in izjavami, ki sta jih družbi Facebook IE in WhatsApp IE dali EOVP, med drugim v svojih pismih z dne 7. julija 2021, EOVP meni, da je **zelo verjetno, da družba Facebook IE že obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa kot upravljavec ali skupni upravljavec** za skupni namen zagotavljanja varnosti, zaščite in celovitosti WhatsAppa in Facebookovih družb.
67. Vendar pa EOVP kljub različnim protislovjem, dvomnostim in negotovostim v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa, zavezah ter pisnih stališčih družb Facebook IE in WhatsApp IE ne more z gotovostjo ugotoviti, katera dejanja obdelave druge Facebookove družbe, vključno z družbo Facebook IE, dejansko izvajajo v zvezi s podatki uporabnikov WhatsAppa in v kolikšnem obsegu.
68. Zato **EOVP od vodilnega nadzornega organa, pristojnega za družbi Facebook IE in WhatsApp IE, zahteva, naj izvede zakonsko predpisano preiskavo, da odkrije, ali je družba Facebook IE že začela**

⁵² Glej pogosti vprašanji „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, „Katere informacije WhatsApp izmenjava s Facebookovimi družbami“.

⁵³ Glej pogosti vprašanji „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, „Katere informacije WhatsApp izmenjava s Facebookovimi družbami“.

⁵⁴ Glej pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“, Kako obdelujemo vaše informacije > Zagotavljanje storitev v skladu s pogoji > Zakoniti interesi > Da bi izmenjali informacije s Facebookovimi družbami z namenom spodbujati varnost, zaščito in celovitost > Uporabljene kategorije podatkov: „Za ta namen uporabljamo informacije, opisane v oddelkih ‚Informacije, ki jih navedete‘, ‚Samodejno zbrane informacije‘ in ‚Informacije tretjih oseb‘ v tem pravilniku o zasebnosti.“

obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa za skupni namen zagotavljanja varnosti, zaščite in celovitosti Facebookovih družb, in če je to res, ali deluje kot obdelovalec v imenu družbe WhatsApp IE ali kot (skupni) upravljavec z družbo WhatsApp IE. V tem smislu bi moral vodilni nadzorni organ zlasti analizirati morebitno povezovanje in/ali primerjanje osebnih podatkov WhatsAppovih uporabnikov na individualni ravni s podatki Facebookovih družb, ki Facebookovim družbam omogoča razumeti, ali neka oseba uporablja različne storitve Facebookovih družb, to pa služi njihovem skupnemu namenu zagotavljanja varnosti, zaščite in celovitosti. **EOVP od vodilnega nadzornega organa tudi zahteva, naj izvede zakonsko predpisano preiskavo, da oceni, ali ima družba Facebook IE pravno podlago za zakonito izvajanje take obdelave kot (skupni) upravljavec v skladu s členom 5(1), točka (a), in členom 6(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov.**

69. EOVP meni, da imajo nadzorni organi pri določanju obsega svojega poizvedovanja do neke mere prosto presojo, vendar opozarja, da je eden glavnih ciljev Splošne uredbe o varstvu podatkov zagotoviti doslednost po vsej EU, sodelovanje med vodilnim nadzornim organom in zadevnimi nadzornimi organi pa je eden od načinov, kako to doseči. Zato **EOVP poziva vodilni nadzorni organ, naj med izvajanjem take preiskave v celoti izrabi orodja za sodelovanje iz Splošne uredbe o varstvu podatkov (vključno s členoma 61 in 62 Splošne uredbe o varstvu podatkov).**

4.1.2.2.2 O domnevni kršitvi obveznosti glede preglednosti iz Splošne uredbe o varstvu podatkov

70. EOVP je seznanjen s pomisleki nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) glede preglednosti v zvezi s posamezniki, na katere se nanašajo osebni podatki, zlasti v zvezi z obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za namen zagotavljanja varnosti in zaščite Facebookovih družb. Vendar EOVP poudarja, da se v zvezi z uporabnikom dostopnimi informacijami WhatsAppa za uporabnike v EU trenutno izvaja postopek vse na enem mestu, ki ga vodi irski nadzorni organ in se bo kmalu končal.

4.1.3 Izboljšanje izkušnje s proizvodi

4.1.3.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

71. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) je pri pogostem vprašanju „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ mogoče prebrati, da lahko WhatsApp, da bi razumel, kako ljudje uporabljajo WhatsAppove storitve v primerjavi z drugimi aplikacijami, in da bi izboljšal svoje storitve, sledi uporabi storitev ter te rezultate primerja po vseh Facebookovih družbah. WhatsApp lahko ugotovi, ali uporabnik nekega WhatsAppovega računa uporablja tudi storitev druge Facebookove družbe⁵⁵. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je nazadnje sklenil, da obdelava družbe Facebook IE za lasten namen izboljšanja in oglaševanja proizvodov ni predstavljena pregledno⁵⁶.
72. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi meni, da WhatsApp z novimi pogoji uporabe širi seznam podatkov, ki se bodo izmenjevali s Facebookom v prihodnje. To zlasti velja za Facebookovi funkciji storitve gostovanja in „iskanja podjetja“⁵⁷. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) to

⁵⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(17)(a)(a), stran 2.

⁵⁶ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 20.

⁵⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 20, ustrezen navedek: „med pojasnili je navedeno (poudaril podpisani):

Facebookove storitve gostovanja: [...] Nekatera velika podjetja morajo za upravljanje svoje komunikacije uporabljati storitve gostovanja. Zato podjetjem omogočamo uporabo varnih Facebookovih storitev gostovanja, da upravljajo WhatsAppove klepete s svojimi strankami, odgovarjajo na vprašanja in pošiljajo koristne informacije, na primer potrdila o nakupu. Ne glede na to, ali se sporazumevate s podjetjem po telefonu, e-pošti ali WhatsAppu, lahko navedene informacije uporablja za lastne namene trženja, ki lahko vključujejo oglaševanje

pomeni, da se bodo v prihodnje podatki izmenjavali med WhatsAppom in Facebookom tudi za namene trženja, ki ga lahko Facebook uporablja za lastne namene, zlasti za profiliranje⁵⁸.

73. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja, da je bilo v različici zadevnega oddelka pogostih vprašanj „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ pred dopisom o posvetovanju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) z dne 12. aprila 2021 navedeno, da Facebook ne uporablja „informacij o računu“ za namen izboljšanja izkušnje s Facebookovimi proizvodi in Facebookovih oglasov⁵⁹. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) „informacije o računu“ zajemajo zelo širok nabor informacij. Ni jasno, kaj pomenijo „informacije o računu“ ter katere vrste podatkov bi morale biti dodeljene tej kategoriji podatkov in katere ne. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ugotavlja, da WhatsApp zbira precejšnje število drugih kategorij podatkov.
74. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi izjavlja, da je bil izraz „informacije o računu“ pri pogostem vprašanju „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ po dopisu o posvetovanju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) z dne 12. aprila 2021 razširjen, da zdaj vključuje vse osebne podatke. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ugotavlja, da je WhatsApp Facebookovo uporabo „informacij o računu“ pri pogostem vprašanju „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ predhodno opisoval tako, da se ta „trenutno“ ne izvaja, zdaj pa je samo omenjeno, da WhatsApp „trenutno“ ne posreduje⁶⁰ (vseh) osebnih podatkov za te namene. Zato iz spremenjenih pogojev ni (več) jasno, ali družba Facebook IE dejansko ne uporablja podatkov uporabnikov WhatsAppa za te namene⁶¹.
75. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) se sklicuje na Facebookove izjave v zvezi z zavezo, ki jo je dala družba WhatsApp IE, da s Facebookom ne bo izmenjavala podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU za namen, da bi Facebook uporabljal te podatke za izboljšanje svojih proizvodov ali oglasov brez

na Facebooku. Da bi zagotovili, da ste obveščeni, jasno označujemo pogovore s podjetji, ki izbirajo uporabo Facebookovih storitev gostovanja.

Iskanje podjetja: Na Facebooku lahko vidite oglas z gumbom za pošiljanje sporočil podjetju po WhatsAppu. Če imate na telefonu nameščen WhatsApp, lahko temu podjetju pošljete sporočilo. **Facebook lahko način vaše interakcije s temi oglasi uporabi za prilaganje oglasov, ki jih vidite na Facebooku** (poudaril avtor).

Iskanje podjetja: Na Facebooku ali Instagramu lahko ljudje že poiščejo podjetja v oglasih, ki prikazujejo gumb, ki ga lahko kliknete, da jim pošljete sporočilo z WhatsAppom. **Če se tako kot pri drugih oglasih na Facebooku odločite klikniti te oglase, ga je mogoče uporabiti za prilaganje oglasov, ki jih vidite na Facebooku.** Spet je treba poudariti, da WhatsApp in Facebook ne moreta videti vsebine nobenih sporočil, šifriranih od konca do konca' (poudaril avtor).

Spet želimo poudariti, da WhatsApp in Facebook ne moreta videti vsebine sporočil, šifriranih od konca do konca (glej <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/about-new-business-featuresand-whatsapps-privacy-policy-update/?lang=en>).“

⁵⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 20.

⁵⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 20.

⁶⁰ Poudariti je treba, da je točen izraz v WhatsAppovih posodobljenih pogojih in zavezah „izmenjava“.

⁶¹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 21, ustrezen navedek: „Vendar ni več potrjeno, da Facebook ne uporablja podatkov uporabnikov za te namene, ampak samo to, da se podatki ne posredujejo za te namene. Od takrat je navedeno samo naslednje (poudaril podpisani):

„Podatkov ne izmenjavamo, da bi se uporabljali za izboljšanje Facebookovih proizvodov na Facebooku ali zagotavljanje ustrežnejše oglaševalske izkušnje na Facebooku.

WhatsApp **trenutno** ne izmenjava **vaših osebnih podatkov** s Facebookom za izboljšanje vaše izkušnje s proizvodi na Facebooku ali prikazovanje ustrežnejših Facebookovih oglasov. To je rezultat pogovorov z irskim organom za varstvo podatkov in drugimi organi za varstvo podatkov v Evropi. Nenehno si prizadevamo za nove načine izboljšanja vaše izkušnje na WhatsAppu in drugih proizvodih Facebookovih družb, ki jih uporabljate. Če se bomo v prihodnje odločili izmenjavati take podatke s Facebookovimi družbami za ta namen, bomo to storili, samo če se bo vodja irskega organa za varstvo podatkov strinjal z mehanizmom, ki omogoča tako uporabo. Obveščali vas bomo o novih izkušnjah, ki jih ponujamo, in o svojih praksah v zvezi z informacijami.““

predhodnega posvetovanja z irskim nadzornim organom. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) izjavlja, da to pomeni nezavezujočo zavezo in dodatna uporabnikova privolitvev ni potrebna⁶². Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi poudarja, da se ta zaveza nanaša samo na namene, za katere družba WhatsApp IE izmenjava podatke s Facebookom, in ne vključuje nobene zaveze Facebooka, da ne bo obdeloval podatkov za lastne namene⁶³.

76. Glede vprašanja pravne podlage nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) izjavlja, da ni jasno, ali bi se WhatsAppu za prenos za te namene zdelo nujno pridobiti privolitev uporabnikov. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) je treba domnevati, da se prenos njegovih podatkov družbi Facebook IE za te namene izvaja na pravni podlagi zakonitega interesa v skladu s členom 6(1), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov⁶⁴. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi izjavlja, da uporabniki nimajo na voljo dovolj ustreznih informacij o takih prenosih: „Po mnenju obeh družb pravne zahteve za prenos podatkov, ki ga izvaja WhatsApp, in obdelavo, ki jo izvaja družba Facebook Ireland Ltd, za te namene že obstajajo. Zato uporabniki, ker se od njih ne zahteva privolitev, ne pridobijo zanesljivega znanja o prenosu podatkov družbi Facebook Ireland Ltd za te namene. Namesto tega sta družbi odločali in odločata o prenosu podatkov za te namene ter sta izvajali in izvajata prenos podatkov za te namene ‚v zakulisju‘, pri čemer je uporabnikom popolnoma nejasno, ali bodo s tem seznanjeni, in če bodo, kdaj in v kakšni obliki se bo to zgodilo, ter ali jih bodo zaprosili za privolitev za prenos in obdelavo podatkov za te namene oziroma ali bodo lahko temu ugovarjali ali ne⁶⁵.“

4.1.3.2 Analiza EOVP

77. EOVP je ocenil namen izboljšanja izkušnje s proizvodi⁶⁶ v zvezi s tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa, ter v zvezi z domnevno kršitvijo zahtev glede preglednosti v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa. EOVP je upošteval mnenje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ter stališča, ki sta jih izrazili družbi Facebook IE in WhatsApp IE.

4.1.3.2.1 O tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa

78. EOVP v zvezi z izboljšanjem izkušnje s proizvodi upošteva naslednje opise iz ustreznih odlomkov WhatsAppovega pravilnika o zasebnosti (podčrtan poudarek dodan):

„WhatsApp tudi sodeluje in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami, ki delujejo v našem imenu, da nam pomagajo upravljati, zagotavljati, izboljševati, razumevati, prilagajati, podpirati in tržiti naše storitve. To vključuje zagotavljanje infrastrukture, tehnologije in sistemov, na primer, da vam zagotavljamo hitro in zanesljivo sporočanje ter klicanje po vsem svetu; izboljšanje infrastrukture in dostavnih sistemov; razumevanje načina uporabe naših storitev; pomoč pri

⁶² Priloga k Facebookovim stališčem, predloženim nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), odstavek 2.4, stran 7–8; Pismo predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 6.

⁶³ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 6.

⁶⁴ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 22.

⁶⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(c)(c), stran 22.

⁶⁶ Ta namen obdelave je v različnih delih sklepa nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) naveden kot „izboljšanje izkušnje s proizvodi“ (glej sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 1) in/ali kot „izkušnje s proizvodi in Facebookovi oglasi“ (glej sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 20). V tem oddelku EOVP ocenjuje namen izboljšanja izkušnje s proizvodi v širšem smislu. Posebne elemente, povezane z oglaševanjem, EOVP obravnava v oddelku 4.1.4 te odločitve.

zagotavljanju načina vaše povezave s podjetji in varovanje sistemov. Kadar prejmemo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo v imenu WhatsAppa in v skladu z našimi navodili. Nobenih informacij, ki jih WhatsApp izmenjava na tej podlagi, ni mogoče uporabiti za lastne namene Facebookovih družb.⁶⁷

79. EOVP upošteva tudi ustrezne odlomke iz informacij, ki jih je WhatsApp vključil v svoje pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ (podčrtan poudarek dodan):

„Zakaj WhatsApp izmenjava informacije s Facebookovimi družbami?“

WhatsApp sodeluje in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami, da bi prejel storitve, kot so infrastruktura, tehnologija in sistemi, ki nam pomagajo zagotavljati in izboljševati WhatsApp, ter da bi WhatsApp in druge Facebookove družbe ostajali varni in zaščiteni. Kadar prejmemo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo za pomoč WhatsAppu v skladu z našimi navodili. Sodelovanje z drugimi nam na primer pomaga:

- zagotavljati hitro in zanesljivo sporočanje ter klicanje po vsem svetu ter razumeti, kako uspešno delujejo naše storitve in funkcije;
- zagotavljati varnost, zaščito in celovitost vseh proizvodov WhatsAppa in Facebookovih družb z odstranjevanjem računov neželene elektronske pošte in preprečevanjem zlorab;
- povezovati vašo WhatsAppovo izkušnjo s proizvodi Facebookovih družb.

WhatsApp trenutno ne izmenjava vaših osebnih informacij s Facebookom, da bi izboljšal vaše izkušnje s Facebookovimi proizvodi ali vam zagotovil ustrežnejše izkušnje s Facebookovimi oglasi na Facebooku. Vedno si prizadevamo za nove načine izboljšanja vaše izkušnje na WhatsAppu in drugih proizvodih Facebookovih družb, ki jih uporabljate. Obveščali vas bomo o novih izkušnjah, ki jih ponujamo, in o svojih praksah v zvezi s podatki.⁶⁸

[...]

„Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije?“

Da bi WhatsApp prejel storitve, ki bi mu pomagale upravljati, izboljševati in razvijati naše podjetje. Kadar WhatsApp na te načine izmenjava informacije s Facebookovimi družbami, Facebookove družbe delujejo kot ponudniki storitev, informacije, ki jih izmenjavajo z njimi, pa se uporabljajo za pomoč WhatsAppu v skladu z našimi navodili (poudarek dodan).

Informacije izmenjavamo z drugimi Facebookovimi družbami, ki delujejo kot ponudniki storitev. Ponudniki storitev pomagajo družbam, kot je WhatsApp, z zagotavljanjem infrastrukture, tehnologij, sistemov, orodij, informacij in strokovnega znanja, da nam pomagajo zagotavljati in izboljševati storitev WhatsApp za naše uporabnike.

To nam na primer omogoča, da razumemo, kako se naše storitve uporabljajo in kakšna je ta uporaba v primerjavi z uporabo v vseh Facebookovih družbah. Z izmenjavo informacij z drugimi Facebookovimi družbami, na primer telefonske številke, ki ste jo potrdili, ko ste se prijavili v WhatsApp in ko je bil vaš račun nazadnje uporabljen, lahko morda ugotovimo, ali neki WhatsAppov račun pripada osebi, ki uporablja tudi drugo storitev Facebookovih družb. To nam omogoča, da natančneje poročamo o svojih storitvah in izboljšamo svoje storitve. Tako lahko na primer razumemo, kako uporabniki uporabljajo WhatsAppove storitve v primerjavi s tem, kako uporabljajo druge aplikacije ali storitve drugih Facebookovih družb, WhatsApp pa tako lažje odkriva morebitne izboljšave funkcij ali proizvodov (dodan poudarek). Lahko tudi preštejemo, koliko edinstvenih uporabnikov ima WhatsApp, na primer tako, da ugotovimo, kateri naši uporabniki ne uporabljajo nobenih drugih Facebookovih aplikacij in koliko edinstvenih uporabnikov obstaja v vseh Facebookovih družbah. To WhatsAppu pomaga, da celoviteje poroča o delovanju svoje storitve, med drugim vlagateljem in regulativnim organom.

⁶⁷ V pravilniku o zasebnosti (veljavnem na dan 8. februarja 2021) v oddelku „Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami“.

⁶⁸ Pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ > Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije.

[...]

Podatkov ne izmenjavamo za izboljšanje Facebookovih proizvodov na Facebooku in zagotavljanje ustrežnejših oglaševalskih izkušenj na Facebooku.

WhatsApp trenutno ne izmenjava vaših osebnih informacij s Facebookom, da bi izboljšal vaše izkušnje s Facebookovimi proizvodi ali vam zagotovil ustrežnejše izkušnje s Facebookovimi oglasi na Facebooku. To je rezultat pogovorov z irsko komisijo za varstvo podatkov in drugimi organi za varstvo podatkov v Evropi. Vedno si prizadevamo za nove načine izboljšanja vaše izkušnje na WhatsAppu in drugih proizvodih Facebookovih družb, ki jih uporabljate. Če bi se v prihodnje odločili za izmenjavo takih podatkov s Facebookovimi družbami za ta namen, bi to naredili samo po tem, ko bi se dogovorili z irsko komisijo za varstvo podatkov na podlagi prihodnjega mehanizma, ki bi omogočal tako uporabo. Obveščali vas bomo o novih izkušnjah, ki jih ponujamo, in o svojih praksah v zvezi z informacijami.⁶⁹

80. EOVP upošteva tudi ustrezne odlomke iz informacij, ki jih je WhatsApp vključil v obvestilo o pravni podlagi (podčrtan poudarek dodan):

„Zagotavljanje storitev v skladu s pogoji

Podatke, ki jih imamo na voljo o vas (kot je opisano v oddelku ‚Informacije, ki jih zbiramo‘), obdelujemo tako, kot jih moramo za izpolnjevanje pogodbe, sklenjene z vami (pogoji). Kategorije podatkov, ki jih obdelujemo, so odvisne od podatkov, ki jih sporočite, in od tega, kako uporabljate naše storitve (to določa informacije, ki jih samodejno zbiramo). Nameni obdelave, ki so nujni za zagotavljanje naših pogodbenih storitev, so:

Zakaj in kako obdelujemo vaše podatke:

- da upravljamo, zagotavljamo, izboljšujemo, prilagajamo in podpiramo svoje storitve, kot je opisano v oddelku ‚Naše storitve‘ v naših pogojih, to pa vključuje zagotavljanje načinov, kako se lahko povežete in sporazumevate z drugimi uporabniki WhatsAppa, vključno s podjetji. To med drugim pomeni, da od vas zbiramo informacije za ustvarjanje WhatsAppovega računa, vas povežemo s podjetji, ki so na voljo na WhatsAppu, analiziramo vašo uporabo naših storitev, zagotavljamo podporo uporabnikom, ki imajo težave, ali izbrišemo vaše podatke, če se odločite zapreti svoj račun;
- metapodatke sporočil uporabljamo za prenos komunikacije; delovanje storitev, vključno z upravljanjem splošnega prometa ter preprečevanjem, odkrivanjem, preiskovanjem in popravljanjem napak; ter po potrebi za obračunavanje;
- uporabljene kategorije podatkov: za ta namen uporabljamo informacije, opisane v oddelkih ‚Informacije, ki jih navedete‘, ‚Samodejno zbrane informacije‘ in ‚Informacije tretjih oseb‘ v tem pravilniku o zasebnosti.

[...]

Zakoniti interesi

Opiramo se na svoje zakonite interese ali zakonite interese tretje osebe, kadar nad njimi ne prevladajo vaši interesi ali temeljne pravice in svoboščine (v nadaljevanju: zakoniti interesi):

Zakaj in kako obdelujemo vaše podatke:

- za izvajanje meritev, analitike in drugih poslovnih storitev, pri katerih obdelujemo podatke kot upravljavec.
- Zakoniti interesi, na katere se opiramo:
 - izvajati točno in zanesljivo zbirno poročanje za podjetja in druge partnerje, zagotavljati točno oblikovanje cen in statistične podatke o uspešnosti ter prikazovati vrednost, ki jo naši partnerji pridobijo, kadar uporabljajo naše storitve; ter
 - podjetjem in drugim partnerjem v njihovo korist pomagati razumeti njihove stranke, izboljšati njihova podjetja, ovrednotiti naše modele oblikovanja cen, oceniti učinkovitost in

⁶⁹ Glej pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ > Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije.

porazdelitev njihovih storitev in sporočil ter razumeti, kako so uporabniki v interakciji z njimi, kadar uporabljajo naše storitve.

- Uporabljene kategorije podatkov: za te namene uporabljamo informacije, opisane v oddelkih ‚Informacije, ki jih navedete‘, ‚Samodejno zbrane informacije‘ in ‚Informacije tretjih oseb‘ v tem pravilniku o zasebnosti.“

81. Glede na stališča družbe Facebook IE je družba WhatsApp IE edini upravljavec podatkov: „Facebook obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa kot obdelovalec v imenu družbe WhatsApp Ireland“⁷⁰, druge Facebookove družbe (vključno z družbo Facebook IE) pa obdelujejo podatke uporabnikov WhatsAppa, ki jih izmenjava družba WhatsApp IE, samo kot obdelovalci, ki delujejo po navodilih družbe WhatsApp IE⁷¹. Družba Facebook IE je dodala, da nobena Facebookova družba, vključno z družbo Facebook IE, ne obdeluje osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa, ki jih izmenjava družba WhatsApp IE, za Facebookove lastne namene⁷².
82. Družba Facebook IE je opozorila, da za domnevno obdelavo velja zaveza, ki jo je družba WhatsApp IE dala Delovni skupini iz člena 29 in nadzornim organom EU, da ne bo izmenjavala osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU z drugimi Facebookovimi družbami za namen, da bi Facebook uporabljal te podatke za izboljšanje svojih proizvodov ali oglasov, ter da se taka uporaba ne bo izvajala brez predhodnega pogovora z irskim nadzornim organom v vlogi vodilnega nadzornega organa in edinega sogovornika v skladu s členom 56(6) Splošne uredbe o varstvu podatkov⁷³. Družba Facebook IE je predložila zapriseženo izjavo, s katero je vnovič potrdila zaveze in potrdila, da majska posodobitev ne bo spremenila dosedanjega stanja⁷⁴.
83. EOVP poudarja, da se je družba WhatsApp IE z zavezami med drugim zavezala, da ne bo začela izmenjavati podatkov WhatsAppa, povezanih z uporabniki v EU, s Facebookom, da bi izboljšala Facebookove proizvode in oglase, in če bi se to spremenilo, bi se to zgodilo „z nadaljevanjem pogovora z [irskim nadzornim organom]“⁷⁵. Družba Facebook IE je v svojih stališčih, predloženih EOVP, izjavila, da družba WhatsApp IE upošteva to zavezo in da se podatki WhatsAppa ne izmenjavajo s Facebookom za namen, da bi Facebook uporabljal te podatke za izboljšanje izkušenj s Facebookovimi proizvodi ali Facebookovimi oglasi⁷⁶.

⁷⁰ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 2.11, stran 9.

⁷¹ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelki 2.9–2.12, stran 9 in 10.

⁷² Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), na primer oddelek 1.1.A, stran 2.

⁷³ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), Priloga 1, Pismo družbe WhatsApp Ireland Delovni skupini iz člena 29 z dne 4. februarja 2018, stran 1, in Pismo družbe WhatsApp Ireland komisiji za varstvo podatkov z dne 8. junija 2018, stran 2. Z zavezami, ki jih je družba WhatsApp dala Delovni skupini iz člena 29 in vodilnemu nadzornemu organu februarja oziroma junija 2018, je družba WhatsApp IE:

)] se zavezala, da ne bo začela izmenjavati podatkov WhatsAppa, povezanih z uporabniki v EU, s Facebookom, da bi izboljšala Facebookove proizvode in oglase, in če bi se to spremenilo, bi se to zgodilo „z nadaljevanjem pogovora z [irskim nadzornim organom]“;

)] potrdila, da bo Facebook še naprej zagotavljal storitve družbi WhatsApp Ireland kot obdelovalec na „področjih, kot so infrastruktura, analitika in monetizacija“.

⁷⁴ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), Priloga 2.

⁷⁵ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), Priloga 1, Pismo družbe WhatsApp Ireland Delovni skupini iz člena 29 z dne 4. februarja 2018, stran 1, in Pismo družbe WhatsApp Ireland komisiji za varstvo podatkov z dne 8. junija 2018, stran 2.

⁷⁶ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, odstavek 15 in 26.

84. Ker se domnevna obdelava ne izvaja⁷⁷, po mnenju družbe Facebook IE izjave nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) v zvezi s pravno podlago, na katero bi se družbi WhatsApp IE in Facebook IE lahko opirali za tako obdelavo, niso relevantne za področje uporabe tega nujnega postopka. Tudi če bi bile, bi bili poskusi nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) za proaktivno prepoved prihodnjega opiranja na pravne podlage za prihodnjo obdelavo nezakoniti⁷⁸.
85. Po mnenju družbe Facebook IE je odlomek iz pogostega vprašanja „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ (glej zgornji odstavek 80) poenostavljeno in dostopno pojasnilo kompleksnih tehničnih dejanj obdelave, ki je zasnovano tako, da različno poučenim uporabnikom pomaga razumeti, kako družba WhatsApp IE obdeluje njihove podatke. Ni bilo namenjeno temu, da bi natančno pojasnilo kompleksne pravne koncepte iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, prav tako njegovo besedilo ne more zagotoviti zadostne podlage, na kateri bi bilo mogoče izvesti regulativni postopek v zvezi s temi vprašanji. Poleg tega je družba Facebook IE izjavila, da je družbo WhatsApp IE razumela, da se neka obdelava, ki spada v okvir tega poenostavljenega opisa, sicer izvaja (na primer družba WhatsApp Ireland uporablja svojega obdelovalca, da bi ugotovila, koliko edinstvenih uporabnikov ima njena storitev), vendar ni relevantna za ta postopek zaradi dveh razlogov: (1) subjekt, ki izvaja te storitve za družbo WhatsApp Ireland, je dejansko družba Facebook Inc. in (2) družba Facebook Inc. obravnava podatke uporabnikov WhatsAppa v EU samo kot obdelovalec v imenu družbe WhatsApp IE, ne pa kot upravljavec⁷⁹. Družba WhatsApp IE je izjavila enako: „Subjekt, ki izvaja storitve, [...] je dejansko Facebook Inc., pri obdelavi podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU pa družba Facebook Inc. deluje kot ‚ponudnik storitev‘, tj. kot obdelovalec v imenu družbe WhatsApp Ireland, ne pa kot upravljavec.“⁸⁰
86. Družba Facebook IE je glede vloge obdelovalca izjavila, da „za pojem obdelovalca ne veljajo nobene druge zahteve ali pogoji ter nobena pravila glede vrst dejavnosti, ki jih je mogoče opravljati, ali podatkov, ki jih je mogoče obdelovati. Prav nasprotno, [...] kategorije ali viri drugih podatkov, ki jih obdeluje subjekt, nedvomno niso relevantni za določanje, ali subjekt obdeluje neke osebne podatke, prejete od nekega upravljavca, kot upravljavec ali obdelovalec. Kot EOVP priznava v svojem osnutku smernic: ‚Za opredelitev subjekta kot obdelovalca obstajata dva temeljna pogoja: da gre za subjekt, ki je ločen od upravljavca, in da obdeluje osebne podatke v imenu upravljavca‘ – oba veljata za obdelavo, opisano v tretjem odlomku.“⁸¹
87. Družba Facebook IE je tudi izjavila, da je „družba WhatsApp Ireland [...] subjekt, ki določa namene in sredstva za obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU [...]“⁸². Družba Facebook Inc. obravnava podatke uporabnikov WhatsAppa v EU samo v skladu z navodili družbe WhatsApp Ireland ob izvajanju strogega pogodbenega in tehničnega nadzora. Ta nadzor med drugim družbi Facebook Inc. prepoveduje uporabo podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU za njene lastne namene in razkritje kakršnih koli takih osebnih podatkov kateri koli drugi Facebookovi družbi, med drugim zlasti družbi

⁷⁷ V Facebookovih pisnih stališčih, predloženih EOVP, z dne 25. junija 2021 je „domnevna obdelava“ opredeljena s sklicevanjem na obdelavo, prepovedano s sklepom nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), tj. „[...] družba Facebook Ireland [...], ki obdeluje osebne podatke uporabnikov WhatsAppa s stalnim prebivališčem v Nemčiji [...], ki jih je družba WhatsApp Ireland prenesla družbi Facebook Ireland kot upravljavcu, za široko opisan seznam lastnih namenov družbe Facebook Ireland“ (odstavek 3).

⁷⁸ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 6, odstavek 1.1 (J).

⁷⁹ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021, stran 5.

⁸⁰ WhatsAppova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021.

⁸¹ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021, stran 7.

⁸² Ta odlomek iz Facebookovih pisnih predložitvev EOVP se nanaša na obdelavo, opisano v pogostem vprašanju „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ > Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije (glej zgornji odstavek 80 te odločitve).

Facebook Ireland. Rezultati teh storitev, ki jih družba WhatsApp Ireland prejme od družbe Facebook Inc., so na voljo samo v obliki zbirnih informacij. Kakršna koli izmenjava teh informacij družbe WhatsApp Ireland s katero koli drugo Facebookovo družbo zato ne bi mogla vključevati izmenjave podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU s to družbo.”⁸³

88. EOVP najprej opozarja, da je obdelovalec nekdo, ki obdeluje osebne podatke v imenu upravljavca⁸⁴. „Za obdelavo osebnih podatkov v imenu upravljavca“ mora ločeni subjekt najprej obdelati osebne podatke *v korist upravljavca*⁸⁵. Če ločeni subjekt obdeluje osebne podatke tudi *za lastno korist*, ta subjekt presega vlogo obdelovalca. EOVP tudi meni, da obdelovalec ne more povezovati podatkov, ki jih obdeluje v imenu družbe, z drugimi podatki, ki jih obdeluje kot upravljavec, ne da bi presegel svojo vlogo obdelovalca.
89. EOVP tudi ugotavlja, da sta pojma upravljavec in obdelovalec *funkcionalna* pojma: njun namen je dodeliti odgovornosti v skladu z dejanskimi vlogami strank. To pomeni, da se mora pravni status akterja bodisi kot „upravljavca“ bodisi kot „obdelovalca“ načeloma določiti z njegovimi dejanskimi dejavnostmi v konkretnem položaju, ne pa na podlagi uradnega imenovanja akterja za „upravljavca“ ali „obdelovalca“ (na primer v pogodbi)⁸⁶.
90. EOVP opozarja, da je osnovni cilj dodelitve vloge upravljavca zagotoviti odgovornost ter učinkovito in celovito varstvo osebnih podatkov, zato bi bilo treba pojem „upravljavec“ razlagati dovolj široko ter čim bolj dajati prednost učinkovitemu in celovitemu varstvu posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, da se zagotovi poln učinek prava EU o varstvu podatkov ter da se preprečijo pravne praznine in morebitno izogibanje pravilom, hkrati pa se ne zmanjša vloga obdelovalca⁸⁷. EOVP tudi ugotavlja, da je v analizi obdelave osebnih podatkov, ki je lahko razdeljena na več manjših dejanj obdelave in vključuje več akterjev, pomembno preučiti, ali bi bilo mogoče ta dejanja obdelave na „makro ravni“ obravnavati kot „nize dejanj“, ki imajo skupni namen in uporabljajo skupaj opredeljena sredstva⁸⁸.
91. V skladu s Splošno uredbo o varstvu podatkov upravljavec pomeni „[...] fizično ali pravno osebo, [...] ki sama ali skupaj z drugimi določa namene in sredstva obdelave“⁸⁹ ter zato upošteva lastne interese⁹⁰. EOVP opozarja, da „[s]kupno upravljanje obstaja, ko subjekti, vključeni v isto obdelavo, to izvajajo za skupaj opredeljene namene. To velja v primeru, ko vključeni subjekti obdelujejo podatke za enake ali skupne namene.“⁹¹

⁸³ Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021, stran 7.

⁸⁴ Člen 4(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

⁸⁵ Smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 78.

⁸⁶ Smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 12.

⁸⁷ Smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 14.

⁸⁸ Smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 43.

⁸⁹ Glej člen 4(7) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

⁹⁰ Glej po analogiji smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, končna različica, odstavek 80.

⁹¹ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmihi upravljavec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, odstavek 59.

92. EOVP ugotavlja, da izjave, kot so v trenutni obliki vključene med WhatsAppove javno dostopne informacije, vsebujejo tudi sklicevanje na zaveze, saj uporabnikom pojasnjujejo, da: „WhatsApp ne izmenjava vaših osebnih informacij s Facebookom, da bi izboljšal vaše izkušnje s Facebookovimi proizvodi ali vam zagotovil ustreznejše izkušnje s Facebookovimi oglasi na Facebooku.“ EOVP je tudi seznanjen s stališčem družb Facebook IE in WhatsApp IE glede tega, da družba WhatsApp IE izmenjava podatke uporabnikov WhatsAppa z drugimi Facebookovimi družbami samo za namene prejetanja storitev, ki jih druge Facebookove družbe zagotavljajo kot obdelovalci, torej gre za izmenjavo podatkov med upravljavci in obdelovalci⁹².
93. EOVP resno dvomi o razlagi vloge obdelovalca drugih Facebookovih družb, vključno z družbo Facebook IE, v zvezi s podatki uporabnikov WhatsAppa v sedanjem stanju, kot trdita družbi Facebook IE in WhatsApp IE.
94. EOVP ugotavlja, da je v pravilniku o zasebnosti in pri pogostem vprašanju „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ izrecno navedeno, da se podatki WhatsAppa ne izmenjavajo s Facebookom za namen, da bi Facebook te podatke uporabljal za izboljšanje Facebookovih proizvodov in/ali zagotavljal ustreznejše izkušnje s Facebookovimi oglasi, pri pogostem vprašanju pa je izrecno navedeno, da se podatki WhatsAppa izmenjavajo s Facebookom, da bi bilo mogoče razumeti, kako se WhatsAppove „storitve uporabljajo in kakšna je ta uporaba v primerjavi z uporabo v vseh Facebookovih družbah“⁹³. V pogostem vprašanju je tudi navedeno, da „lahko morda ugotovimo, ali neki WhatsAppov račun pripada osebi, ki uporablja tudi drugo storitev Facebookovih družb“, ter da „[l]ahko tudi preštejemo, koliko edinstvenih uporabnikov ima WhatsApp, na primer tako, da ugotovimo, kateri naši uporabniki ne uporabljajo nobenih drugih Facebookovih aplikacij in koliko edinstvenih uporabnikov obstaja v vseh Facebookovih družbah“⁹⁴ (podčrtan poudarek dodan).
95. EOVP zato meni, da pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ že vključuje elemente, ki kažejo, da Facebookova dejanja, povezana z obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa v korist Facebookovih družb, vključno z družbo Facebook IE⁹⁵, presegajo zaveze, čeprav so bile dane zaveze o posvetovanju z irskim nadzornim organom v primeru kakršnih koli sprememb.
96. Glede na pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ se zdi očitno, da se podatki uporabnikov WhatsAppa primerjajo s podatki drugih Facebookovih družb, vključno z družbo Facebook IE. Ob upoštevanju informacij iz pogostega vprašanja „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ bi bilo mogoče tudi ugotoviti, da družba WhatsApp IE in druge Facebookove družbe, vključno z družbo Facebook IE, medsebojno izmenjavajo in morda povezujejo podatke, kot so

⁹² Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021, stran 3, tudi WhatsAppova pisna stališča, predložena EOVP z dne 7. julija 2021.

⁹³ Glej pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ > Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije.

⁹⁴ Glej pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ > Kako Facebookove družbe uporabljajo moje WhatsAppove informacije.

⁹⁵ Povezava med WhatsAppovimi javno dostopnimi informacijami vzpostavi povezavo do strani WhatsAppa, na kateri je pojasnjeno, da se izraz „**Facebookove družbe**“ nanaša na Facebook Inc., Facebook IE, Facebook Payments Inc., Facebook Payments International Limited, Facebook Technologies LLC, Facebook Technologies Ireland Limited, WhatsApp LLC in WhatsApp IE. V tej nujni zavezujoči odločitvi se izraz „**druge Facebookove družbe**“ nanaša na vse Facebookove družbe razen WhatsApp IE.

telefonske številke, da bi razumele, ali neka oseba uporablja različne storitve (imenujejo se tudi „Facebookove aplikacije“) Facebookovih družb, ki vključujejo družbo Facebook IE⁹⁶.

97. EOVP meni, da se taka izmenjava podatkov „s Facebookom, da bi bilo mogoče razumeti, kako se WhatsAppove storitve uporabljajo in kakšna je ta uporaba v primerjavi z uporabo v vseh Facebookovih družbah“, verjetno ne izvaja samo za namen izboljšanja proizvodov družbe WhatsApp IE, ampak tudi za zagotavljanje koristi drugih Facebookovih družb, vključno z družbo Facebook IE, in sicer za izboljšanje njihovih proizvodov.
98. Glede na pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ EOVP meni, da se obdelava podatkov uporabnikov WhatsAppa verjetno izvaja za *splošni* (tj. „makro“) namen izboljšanja proizvodov Facebookovih družb (med drugim z ocenjevanjem, „kateri računi se v vseh Facebookovih družbah nanašajo na istega uporabnika“ ter „kako se WhatsAppove storitve uporabljajo in kakšna je ta uporaba v primerjavi z uporabo v vseh Facebookovih družbah“). EOVP poudarja, da bi taka obdelava, če bi bila potrjena, presegala obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za namen izboljšanja WhatsAppovih proizvodov, ki jo izvaja družba WhatsApp IE kot edini upravljavalec podatkov.
99. EOVP je seznanjen z informacijami družb WhatsApp IE in Facebook IE o tem, da je subjekt, ki zagotavlja zgoraj opisane storitve za primerjavo uporabe v vseh Facebookovih družbah, družba Facebook Inc. in da pri obdelavi podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU sodeluje družba Facebook Inc., ki deluje kot ponudnik storitev za ta namen. EOVP opozarja, da se obdelava podatkov uporabnikov WhatsAppa za namen izboljšanja proizvodov potencialno izvaja v korist vseh Facebookovih družb, ne pa samo za lasten namen družbe WhatsApp IE za izboljšanje WhatsAppovih proizvodov.
100. Če bi bile torej take okoliščine potrjene, bi Facebookove družbe, vključno z družbo Facebook IE, potencialno (skupno) opredeljevale namen in sredstva za to obdelavo⁹⁷ ter bi v tem primeru morale veljati za (skupne) upravljalce v zvezi s tem⁹⁸. EOVP skladno s tem meni, da če bi bile te okoliščine potrjene, **bi družba Facebook IE lahko veljala za (skupnega) upravljavca**, tj. določala bi namen in sredstva obdelave osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa v EU, če bi se obdelava izvajala za namen izboljšanja Facebookovih proizvodov. Vendar EOVP meni, da na podlagi informacij, ki so na voljo, v tem postopku ne more sprejeti končnih sklepnih ugotovitev o tej zadevi.
101. EOVP je tudi presojal, ali bi družba Facebook IE, če bi se ugotovila taka obdelava, ki jo izvaja družba Facebook IE kot upravljavalec, imela na podlagi člena 6(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov **pravno podlago** za zakonito obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za namen izboljšanja Facebookovih proizvodov v skladu s členom 5(1), točka (a), Splošne uredbe o varstvu podatkov.
102. V zvezi s **privolitvijo** kot morebitno pravno podlago za tako obdelavo, ki jo izvaja družba Facebook IE kot upravljavalec, na podlagi informacij, ki jih ima na voljo EOVP, nič ne kaže na to, da se v zvezi s tako obdelavo trenutno pridobiva privolitev uporabnikov⁹⁹. Zato EOVP meni, da ni verjetno, da bi se družba

⁹⁶ Na primer povezava, vstavljena med WhatsAppove javno dostopne informacije, omogoči povezavo do strani na WhatsAppu, ki takole pojasnjuje navedeni izraz: „**proizvodi Facebookovih družb** skupaj pomenijo Facebookove proizvode in druge proizvode, ki jih ponujajo Facebookove družbe ter za katere veljajo ločeni in samostojni pogoji storitve in pravilnik o zasebnosti, vključno z WhatsAppovimi in Oculusovimi proizvodi (kadar se uporablja Oculusov račun).“

⁹⁷ Glej smernice EOVP 07/2020 o pojmi upravljavalec in obdelovalec iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, odstavek 59.

⁹⁸ Glej sodbo Sodišča Evropske unije v zadevi C-210/16, *Wirtschaftsakademie*, z dne 5. junija 2018, točka 30.

⁹⁹ EOVP se je seznanil s tem, da je družba WhatsApp IE v svojih stališčih večkrat izjavila, da naj privolitev v nove pogoje ne bi pomenila privolitve kot pravne podlage za obdelavo osebnih podatkov v skladu s Splošno uredbo o

Facebook IE za zakonito izvajanje take obdelave podatkov uporabnikov WhatsAppa trenutno lahko opirala na člen 6(1), točka (a), Splošne uredbe o varstvu podatkov. EOVP tudi meni, da se družba Facebook IE ne bi mogla opirati na pravno podlago **izvajanja pogodbe** v skladu s členom 6(1), točka (b), Splošne uredbe o varstvu podatkov, saj med uporabniki WhatsAppa in družbo Facebook IE ni sklenjenih pogodbenih razmerij.

103. EOVP resno dvomi, da bi se družba Facebook IE kot (skupni) upravljavec v skladu s členom 6(1), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov lahko opirala na pravno podlago **zakonitega interesa** za obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za namen izboljšanja Facebookovih proizvodov, saj bi v tej zadevi nad interesi upravljavca verjetno prevladali interesi ter temeljne pravice in svoboščine posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki.
104. EOVP opozarja, da je treba pri opiranju na člen 6(1), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov najprej opredeliti zakoniti interes, za katerega si prizadeva upravljavec ali tretja oseba, nato pa potrebo po obdelavi osebnih podatkov za namene zakonitega interesa, za katerega si prizadeva, in izvesti test tehtanja: zakoniti interes upravljavca ali tretje osebe je treba uravnotežiti z interesi ali temeljnimi pravicami in svoboščinami posameznika, na katerega se nanašajo osebni podatki¹⁰⁰. EOVP tudi opozarja, da je za izvedbo testa tehtanja najprej pomembno upoštevati naravo in vir zakonitih interesov na eni strani ter učinek na posameznike, na katere se nanašajo osebni podatki, na drugi strani. Zakonite interese upravljavca (ali tretjih oseb) je treba uravnotežiti z interesi ali temeljnimi pravicami in svoboščinami posameznika, na katerega se nanašajo osebni podatki¹⁰¹.
105. Taka vrsta interesa, tj. izboljšanje proizvodov, bi se lahko štela za zakonito¹⁰², vendar EOVP poudarja, da bi bil ta komercialni interes lahko manj nujen, kadar bi se tehtal s pravicami posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki¹⁰³. Zato bi bilo treba v tej zadevi pri izvajanju testa tehtanja večjo težo pripisati upoštevanju interesov posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, in učinku na njihove pravice.
106. Glede na veliko število uporabnikov WhatsAppa in veliko količino osebnih podatkov¹⁰⁴, ki jih družba Facebook IE obdeluje in morda povezuje z drugimi podatki za namen izboljšanja proizvodov Facebookovih družb, EOVP resno dvomi, da bi interes upravljavca prevladal nad interesi posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki.

varstvu podatkov. Družba WhatsApp IE trenutno pridobiva privolitev uporabnikov storitve WhatsApp samo z nastavitvami na napravah, ki omogočajo dostop do informacij o napravi, na primer o lokaciji, kameri in fotoaparatu, da zagotovi opisane storitve, potem ko uporabniki omogočijo nastavitve v WhatsAppovem obvestilu o pravni podlagi.

¹⁰⁰ Priporočila EOVP 02/2021 o pravni podlagi za hrambo podatkov o kreditnih karticah samo zaradi olajšanja nadaljnjih spletnih transakcij, sprejeta 19. maja 2021, odstavki 7–9.

¹⁰¹ Mnenje WP 217 Delovne skupine iz člena 29 o pojmu zakonitih interesov upravljavca podatkov iz člena 7 Direktive 95/46/ES, sprejeto 9. aprila 2014, stran 23.

¹⁰² Mnenje WP 217 Delovne skupine iz člena 29 o pojmu zakonitih interesov upravljavca podatkov iz člena 7 Direktive 95/46/ES, sprejeto 9. aprila 2014, stran 25.

¹⁰³ Mnenje WP 217 Delovne skupine iz člena 29 o pojmu zakonitih interesov upravljavca podatkov iz člena 7 Direktive 95/46/ES, sprejeto 9. aprila 2014, stran 26.

¹⁰⁴ Mnenje WP 217 Delovne skupine iz člena 29 o pojmu zakonitih interesov upravljavca podatkov iz člena 7 Direktive 95/46/ES, sprejeto 9. aprila 2014, stran 39.

107. EOVP opozarja, da so razumna pričakovanja posameznika, na katerega se osebni podatki nanašajo, zlasti glede uporabe in razkritja podatkov v zadevnih okoliščinah, še en pomemben element, ki ga je treba upoštevati pri testu tehtanja¹⁰⁵.
108. Glede na zgoraj navedeno **EOVP sklepa, da je zelo verjetno, da družba Facebook IE obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa kot (skupni) upravljavec za lasten namen izboljšanja izkušnje s proizvodi**. Vendar pa ob upoštevanju zavez in predložitve družbe Facebook IE ter omejenih informacij, ki so na voljo v tem postopku, EOVP sklepa, da nima na voljo dovolj informacij, da bi preveril, ali in v kakšnem obsegu se taka obdelava dejansko izvaja ter ali je taka obdelava, ki jo izvaja družba Facebook IE, zakonita v skladu s členom 5(1), točka (a), in členom 6(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov.
109. **Zato EOVP od vodilnega nadzornega organa, pristojnega za družbi Facebook IE in WhatsApp IE, zahteva, naj izvede zakonsko predpisano preiskavo, da odkrije, ali družba Facebook IE obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa za skupni namen izboljšanja proizvodov Facebookovih družb kot (skupni) upravljavec. Zlasti v zvezi s tem bi moral vodilni nadzorni organ preiskati obdelavo osebnih podatkov, ki jo izvajajo Facebookove družbe in jim omogoča ugotoviti, ali neka oseba uporablja različne storitve Facebookovih družb, to pa morda lažje ugotovijo zaradi uporabe edinstvenih identifikatorjev, poleg tega bi moral analizirati morebitno povezovanje ali vsaj primerjavo podatkov uporabnikov WhatsAppa s podatki Facebookovih družb na podlagi elementov, ki jih je EOVP opisal v tem oddelku te odločitve.**
110. **EOVP od vodilnega nadzornega organa tudi zahteva, naj izvede zakonsko predpisano preiskavo, da oceni, ali ima družba Facebook IE pravno podlago za zakonito izvajanje take obdelave kot (skupni) upravljavec v skladu s členom 5(1), točka (a), in členom 6(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov.**
111. EOVP meni, da imajo nadzorni organi pri določanju obsega svojega poizvedovanja deloma prosto presojo, vendar opozarja, da je eden glavnih ciljev Splošne uredbe o varstvu podatkov zagotoviti doslednost po vsej EU, sodelovanje med vodilnim nadzornim organom in zadevnimi nadzornimi organi pa je eden od načinov, kako to doseči. **Zato EOVP poziva vodilni nadzorni organ, naj med izvajanjem take preiskave v celoti izrabi orodja za sodelovanje iz Splošne uredbe o varstvu podatkov (vključno s členoma 61 in 62 Splošne uredbe o varstvu podatkov).**

4.1.3.2.2 O domnevni kršitvi obveznosti glede preglednosti iz Splošne uredbe o varstvu podatkov

112. EOVP je seznanjen s pomisleki nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) glede preglednosti, zlasti v zvezi z obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za izboljšanje Facebookovih proizvodov, morebitnimi protislovji v pravilniku o zasebnosti ter pomanjkanjem dovolj podrobnih, lahko dostopnih in jasnih informacij. Vendar EOVP poudarja, da se v zvezi s pravilnikom o zasebnosti družbe WhatsApp IE trenutno izvaja postopek vse na enem mestu, ki ga vodi irski nadzorni organ.

4.1.4 Tržna sporočila in neposredno trženje

4.1.4.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

113. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je preiskoval tudi spremembe, ki so bile v pravilnik o zasebnosti vnesene v zvezi z obdelavo osebnih podatkov za namene trženja. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) družba WhatsApp IE s posodobljenimi pogoji širi krog podatkov, ki se bodo izmenjavali s Facebookom v prihodnje. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) se je v svoji

¹⁰⁵ Mnenje WP 217 Delovne skupine iz člena 29 o pojmu zakonitih interesov upravljavca podatkov iz člena 7 Direktive 95/46/ES, sprejeto 9. aprila 2014, stran 51.

obrazložitvi skliceval na WhatsAppovo stran s pogostimi vprašanji, povezano z WhatsAppovim pravilnikom o zasebnosti (poudarek dodal nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA)):

„Facebookove storitve gostovanja: [...] Nekatera velika podjetja morajo za upravljanje svoje komunikacije uporabljati storitve gostovanja. Zato podjetjem omogočamo uporabo varnih Facebookovih storitev gostovanja, da upravljajo WhatsAppove klepete s svojimi strankami, odgovarjajo na vprašanja in pošiljajo koristne informacije, na primer potrdila o nakupu. Ne glede na to, ali se sporazumevate s podjetjem po telefonu, e-pošti ali WhatsAppu, lahko navedene informacije uporabljate za lastne namene trženja, ki lahko vključujejo oglaševanje na Facebooku. Da bi zagotovili, da ste obveščeni, jasno označujemo pogovore s podjetji, ki izbirajo uporabo Facebookovih storitev gostovanja.

Iskanje podjetja: Na Facebooku lahko vidite oglas z gumbom za pošiljanje sporočil podjetju po WhatsAppu. Če imate na telefonu nameščen WhatsApp, lahko temu podjetju pošljete sporočilo.

Facebook lahko način vaše interakcije s temi oglasi uporabi za prilaganje oglasov, ki jih vidite na Facebooku (poudaril avtor).

Iskanje podjetja: Na Facebooku ali Instagramu lahko ljudje že poiščejo podjetja v oglasih, ki prikazujejo gumb, ki ga lahko kliknete, da jim pošljete sporočilo z WhatsAppom. **Če se tako kot pri drugih oglasih na Facebooku odločite klikniti te oglase, ga je mogoče uporabiti za prilaganje oglasov, ki jih vidite na Facebooku.** Spet je treba poudariti, da WhatsApp in Facebook ne moreta videti vsebine nobenih sporočil, šifriranih od konca do konca“ (poudaril avtor). Spet želimo poudariti, da WhatsApp in Facebook ne moreta videti vsebine sporočil, šifriranih od konca do konca (glej <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/about-new-business-featuresand-whatsapps-privacy-policy-update/?lang=en>).

114. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) se bodo na podlagi tega pravilnika o zasebnosti v prihodnje podatki med družbama WhatsApp IE in Facebook IE izmenjavali tudi za namene trženja, ki ga lahko družba Facebook IE uporablja za lastne namene, zlasti za profiliranje¹⁰⁶.
115. Kar zadeva pravno podlago za obdelavo osebnih podatkov za tržna sporočila in neposredno trženje, se nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) sklicuje na to, da družba WhatsApp IE trdi, da se opira na zakonite interese družbe WhatsApp IE in zakonite interese tretje osebe, vključno z družbo Facebook IE. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) opozarja, da kljub posodobitvi z dne 15. maja 2021 „zakoniti interesi“ niso dodatno razloženi¹⁰⁷. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) zato ugotavlja, da ni jasno, čigavi zakoniti interesi se bodo uveljavljali pri tržnih sporočilih in katere kategorije podatkov se uporabljajo v zvezi z obdelavo za namene neposrednega trženja. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi poudarja, da so pri „tretjih ponudnikih“ spet navedeni nameni, ki niso nujno izključno tisti, za katere si prizadeva samo družba WhatsApp IE, ampak lahko spadajo tudi k skupnim namenom družbe WhatsApp IE in tretjih oseb, kot je Facebook, na primer „da vam pomagamo, da se povežete s podjetji z uporabo naših storitev“¹⁰⁸. Družba WhatsApp IE v svojem pravilniku o zasebnosti kot primer zakonitega interesa navaja „zagotavljanje inovativne, ustrezne, varne in dobičkonosne storitve našim uporabnikom in partnerjem“¹⁰⁹.
116. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je opozoril¹¹⁰, da je WhatsApp v WhatsAppovem pravilniku o zasebnosti z dne 24. aprila 2018 (<https://www.whatsapp.com/legal/privacy-policyee>) v oddelku

¹⁰⁶ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 20.

¹⁰⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 23.

¹⁰⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 24.

¹⁰⁹ WhatsAppov pravilnik o zasebnosti, oddelek „Naša pravna podlaga za obdelavo podatkov“.

¹¹⁰ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 22.

„Kako obdelujemo vaše informacije“ predložil naslednje pojasnilo glede pravne podlage za tržna sporočila (poudaril nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA)):

„Naši zakoniti interesi ali zakoniti interesi tretje osebe, razen če prevladajo vaši interesi ali temeljne pravice in svoboščine (v nadaljevanju: zakoniti interesi):

[...]

- o zagotavljati vam tržna sporočila;
- o to so zakoniti interesi, na katere se opiramo za to obdelavo: spodbujati proizvode Facebookovih družb in **objavljati** neposredno trženje.“

117. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je poudaril, da se je družba WhatsApp IE v preteklosti sklicevala na „objavljanje“ neposrednega oglaševanja, v posodobljenih pogojih pa se družba WhatsApp IE sklicuje na „pošiljanje“ neposrednega oglaševanja¹¹¹. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) se zdi, da ta posodobitev spreminja način, kako se neposredno trženje pošilja uporabnikom, in obliko, v kateri se to izvaja: „Pošiljanje pošte kaže še bolj ciljno usmerjen pristop k zadevni osebi, zlasti s strani tretjih oseb“¹¹².

4.1.4.2 Analiza EOVP

118. EOVP je ocenil namen trženja v zvezi s tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa, ter v zvezi z domnevno kršitvijo zahtev glede preglednosti v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa. EOVP je upošteval mnenje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ter stališče, ki sta ga izrazili družbi Facebook IE in WhatsApp IE.

4.1.4.2.1 O tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa

119. EOVP po primerjavi stare in posodobljene različice uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa sklepa, da so spremembe, ki jih je opravil WhatsApp v zvezi z obdelavo osebnih podatkov za tržna sporočila in neposredno trženje, po obsegu precej omejene.

120. V zvezi s trženjem EOVP upošteva naslednje opise iz ustreznih odlomkov iz WhatsAppovega pravilnika o zasebnosti, zlasti oddelka „Kako uporabljamo informacije“¹¹³ (podčrtan poudarek dodan):

Kako uporabljamo informacije

„Informacije, ki jih imamo na voljo, uporabljamo (v skladu z izbirami, ki jih sprejmete, in pravom, ki se uporablja) za upravljanje, zagotavljanje, izboljševanje, razumevanje, prilagajanje, podpiranje in trženje naših storitev.“

„Sporočila o naših storitvah in Facebookovih družbah. Informacije, ki jih imamo na voljo, uporabljamo za sporazumevanje z vami o naših storitvah in za to, da vas obveščamo o naših pogojih, pravilnikih in drugih pomembnih posodobitvah. Lahko vam pošiljamo trženje za naše storitve in storitve Facebookovih družb.“

Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami

„WhatsApp tudi sodeluje in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami, ki delujejo v našem imenu, da nam pomagajo upravljati, zagotavljati, izboljševati, razumevati, prilagajati, podpirati in tržiti naše storitve.“

¹¹¹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 23.

¹¹² Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 24.

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

Informacije tretjih oseb

„Tretji ponudniki storitev. Sodelujemo s tretjimi ponudniki storitev in Facebookovimi družbami, da nam pomagajo upravljati, zagotavljati, izboljševati, razumevati, prilagajati, podpirati in tržiti naše storitve.“

WhatsAppovo zagotavljanje storitev v skladu s pogoji

„Opiramo se na svoje zakonite interese ali zakonite interese tretje osebe, kadar nad njimi ne prevladajo vaši interesi ali temeljne pravice in svoboščine (v nadaljevanju: zakoniti interesi):

Zakaj in kako obdelujemo vaše podatke:

za izvajanje meritev, analitike in drugih poslovnih storitev, pri katerih obdelujemo podatke kot upravljavec.

- Zakoniti interesi, na katere se opiramo:

- da vam zagotavljamo tržna sporočila.

- Zakoniti interesi, na katere se opiramo: zakoniti interesi, na katere se opiramo za to obdelavo, so: spodbujati proizvode Facebookovih družb in pošiljati neposredno trženje.“

121. WhatsAppov pravilnik o zasebnosti jasno kaže, da družba WhatsApp IE uporablja podatke za zagotavljanje trženja za svoje storitve in storitve Facebookovih družb. Ta element sam po sebi ne pomeni, da družba WhatsApp izmenjava podatke z družbo Facebook IE in da družba Facebook IE pri tem deluje kot upravljavec podatkov.
122. EOVP upošteva tudi stališče družbe Facebook IE, ki je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) obvestila, da čeprav ji WhatsAppov pravilnik o zasebnosti omogoča, da uporabnikom WhatsAppa v EU pošilja neposredno trženje za spodbujanje proizvodov in storitev družb WhatsApp IE ali Facebook IE, tega trenutno v praksi ne izvaja in da „je to vključeno v pravilnik o zasebnosti, če bi se družba WhatsApp IE odločila, da bo to obdelavo (ki je standardna oblika obdelave za večino družb) v prihodnje začela izvajati“¹¹⁴.
123. Na podlagi zgornjih odlomkov iz uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa je mogoče tudi sklepati, da družba WhatsApp IE sodeluje s tretjimi osebami in drugimi Facebookovimi družbami za namene trženja. Vendar na voljo ni dovolj dokazov, da bi bilo mogoče dokazati, da se izmenjava podatkov izvaja in da družba Facebook IE v okviru take domnevne obdelave deluje kot upravljavec ali skupni upravljavec. Hkrati bi bilo treba poudariti, da se uporabnikom dostopne informacije WhatsAppa nanašajo na zakoniti interes tretjih oseb kot pravno podlago in izrecno ne izključujejo možnosti izmenjave podatkov z družbo Facebook IE za njene namene neposrednega trženja.
124. Na podlagi informacij, ki jih je zagotovil nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ter so bile predložene v pisnih stališčih družb WhatsApp IE in Facebook IE, je mogoče sklepati, da družba Facebook IE v zvezi z obdelavo osebnih podatkov za tržna sporočila in neposredno trženje namerava delovati vsaj kot obdelovalec v imenu družbe WhatsApp IE. Hkrati pa informacije, ki jih je analiziral EOVP, ne razkrivajo, da se trenutno izvaja izmenjava podatkov in da družba Facebook IE obdeluje podatke uporabnikov

¹¹⁴ Odziv družbe Facebook IE na predstavitev mnenj nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) pred izdajo sklepa nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), sprejetega 10. maja 2021, in sicer z dne 25. aprila 2021, strani 12 in 13.

WhatsApp za lastne namene trženja. Vendar pa opis storitev in vlog iz uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa ni jasen. Zato je treba to zadevo dodatno preiskati.

125. EOVP torej razume pomisleke nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) glede tega, da je treba natančno analizirati vloge in pravno kvalifikacijo oseb, ki sodelujejo pri obdelavi podatkov uporabnikov WhatsAppa za namene trženja. Vendar EOVP v tem postopku nima na voljo dovolj informacij, da bi ugotovil, ali družba Facebook IE deluje kot upravljavec podatkov uporabnikov WhatsAppa za namen tržnega sporočanja in neposrednega trženja.
126. Ker v dokumentaciji informacije v zvezi s tem, kako se podatki obdelujejo, niso dovolj jasne, **EOVP poziva irski nadzorni organ, naj dodatno preišče vlogo družbe Facebook IE, tj. ugotovi, ali družba Facebook IE deluje kot obdelovalec ali kot (skupni upravljavec) pri obdelavi osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa za namene trženja, ter pri tem upošteva zadeve, ki jih je zgoraj navedel EOVP.**

4.1.4.2.2 O domnevni kršitvi obveznosti glede preglednosti iz Splošne uredbe o varstvu podatkov

127. EOVP je seznanjen s pomisleki nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) glede zahtev glede preglednosti, zlasti v zvezi z obdelavo podatkov za namene trženja in s tem, da uporabnikom dostopne informacije WhatsAppa niso pregledne glede tega, katere kategorije podatkov se uporabljajo za tržna sporočila¹¹⁵. Vendar EOVP poudarja, da se v zvezi z uporabnikom dostopnimi informacijami družbe WhatsApp trenutno izvaja postopek vse na enem mestu, ki ga vodi irski nadzorni organ in se bo kmalu končal.

4.1.5 Vmesnik WhatsApp Business API

4.1.5.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

128. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja, da se podatki uporabnikov WhatsAppa obdelujejo ali se lahko obdelujejo tudi za splošni namen zagotavljanja „vmesnika WhatsApp Business API“. „Vmesnik WhatsApp Business API“ družbam omogoča uporabljati WhatsApp v njihovih sistemih korporativnega komuniciranja ter sporazumevati se z njihovimi kontaktnimi osebami in strankami. Navedene družbe se lahko za upravljanje funkcij sporočanja opirajo na storitve gostovanja tretjih oseb, ki jih izvajajo v imenu navedenih družb. Družba Facebook IE namerava ponujati storitev vmesnika WhatsApp Business API pozneje v tem letu¹¹⁶, tj. gostila in upravljala bi poslovnega odjemalca WhatsApp oziroma nekaj, kar po trditvah družbe Facebook IE drugi ponudniki storitev že počnejo¹¹⁷.
129. Družba Facebook IE je nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA) zagotovila, da se te storitve ne bi ponujale z začetkom veljavnosti posodobljenih pogojev, in se zavezala, da jih v Nemčiji (ali EU) ne bo začela izvajati brez dodatnega posvetovanja z irskim nadzornim organom v njegovi vlogi vodilnega nadzornega organa.¹¹⁸
130. Družba Facebook IE je izjavila, da je namen posodobljenih pogojev med drugim pojasniti, da bo družba Facebook IE v prihodnje eden od ponudnikov storitev, ki jih lahko podjetja izberejo, kadar izvajajo

¹¹⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 24.

¹¹⁶ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 14, odstavek 2.31.

¹¹⁷ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 14, odstavek 2.31; Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, stran 26, odstavek 37.

¹¹⁸ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 1.1, G, stran 5; Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, opomba 31.

vmesnik WhatsApp Business API¹¹⁹. Družba Facebook IE je poudarila, da bo gostovanje in upravljanje poslovnega odjemalca WhatsApp s strani družbe Facebook IE za podjetja popolnoma neobvezno ter da bo družba Facebook IE podjetjem navedene storitve ponujala tako, da bo družba Facebook IE delovala kot obdelovalec v imenu in po navodilih takih poslovnih strank¹²⁰. Družba Facebook IE je tudi izjavila, da je iz WhatsAppovega pogostega vprašanja o šifriranju¹²¹ jasno, da podjetje postane upravljavec vseh sporočil, ki jih prejme od svojih strank na WhatsAppu, ter da „je podjetje dolžno izpolniti vse veljavne pravne zahteve in pogoje“¹²².

131. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) predpisi o varstvu podatkov, ki se nanašajo na Facebookova poslovna orodja, tj. Facebookov dodatek za obdelovalce¹²³, urejajo skupno odgovornost družb in družbe Facebook IE¹²⁴. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja, da WhatsApp v svojih pogojih za obdelavo podatkov storitve WhatsApp Business¹²⁵ meni, da je uporaba vmesnika WhatsApp Business API pogodbeno obdelava¹²⁶. Vendar je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) glede na to, da WhatsApp podjetjem ponuja njihovo prisotnost na WhatsAppu, kar je primerljivo s Facebookovo stranjo, menil, da bi bilo ob upoštevanju sodb Sodišča Evropske unije *Wirtschaftsakademie* in *Fashion ID* treba uporabiti skupno upravljanje¹²⁷.
132. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja, da družba Facebook IE prek Facebookovih poslovnih orodij prejema podatke poslovnih orodij v obliki podatkov o vtisih, ki se pošljejo iz Facebookovih vtičnikov za družbene medije (kot sta gumba „Všeč mi je“ in „Deli z drugimi“) ter iz Facebookove prijave in nekaterih API-jev, na primer ujemanja strank na Messengerju prek pošiljanja API-ja¹²⁸.
133. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) po tem, ko družba Facebook IE začne podjetjem pomagati nameščati, gostiti in upravljati poslovnega odjemalca WhatsApp (v nadaljevanju: vmesnik WhatsApp Business API), „bodo sporočila uporabnikov WhatsAppa, izmenjana z družbami, s katerimi je mogoče vzpostaviti stik na WhatsAppu, na voljo Facebooku kot navadno besedilo brez šifriranja od konca do konca“.¹²⁹ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da je način, kako se družba WhatsApp IE sklicuje na te okoliščine v svojih posodobljenih pogojih, „nepregleden“ in „delno protisloven“¹³⁰.
134. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da iz besedila na WhatsAppovi strani s pogostimi vprašanji¹³¹, ki povzema informacije o posodobljenih pogojih, ni jasno, da „osebni pogovori“, ki jih varuje šifriranje od konca do konca, vključujejo samo tiste, ki se ne opravijo z družbami prek prodajalca, ne vključujejo pa vseh pogovorov zasebnih uporabnikov¹³².

¹¹⁹ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 14, odstavek 2.32.

¹²⁰ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 14, odstavek 2.31.

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

¹²² Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 15, odstavek 2.32.

¹²³ https://www.facebook.com/legal/controller_addendum.

¹²⁴ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 24.

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

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

¹²⁷ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) se sklicuje na sodbi Sodišča Evropske unije v zadevi C-210/16, *Wirtschaftsakademie*, ECLI:EU:C:2018:388, in zadevi C-40/17, *Fashion ID*, ECLI:EU:C:2019:629.

¹²⁸ <https://www.facebook.com/legal/terms/business-tools/>

¹²⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 25.

¹³⁰ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 25, odstavek 2.

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

¹³² Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 25, odstavek 3.

135. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) je pri pogojih WhatsAppovega pravilnika o zasebnosti¹³³ „komajda mogoče opaziti, da v zvezi s sporazumevanjem z družbami, ki uporabljajo poslovnega odjemalca WhatsApp, ni šifriranja od konca do konca za sporočila, družba Facebook Ireland Ltd. pa lahko pridobi dostop do informacij o sporočilih in njihovi vsebini“. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) navaja zlasti dele WhatsAppovega pravilnika o zasebnosti („Informacije, ki jih navedete“), v katerih je navedeno, da družba WhatsApp IE ne hrani sporočil uporabnikov med običajnim potekom zagotavljanja svojih storitev, vendar sta opisani dve okoliščini, v katerih družba WhatsApp IE lahko hrani sporočila uporabnikov med izvajanjem storitev, tj. za nedostavljena sporočila in prepošiljanje predstavnostnih vsebin¹³⁴. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je nato te informacije primerjal z informacijami, ki jih je WhatsApp navedel na svoji spletni strani pogostih vprašanj o šifriranju pod naslovom „O šifriranju od konca do konca“ oziroma natančneje v oddelkih „Osebnostno sporočanje“ in „Poslovno sporočanje“¹³⁵. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je menil, da „je za uporabnike WhatsAppa še vedno nejasno, v katerih okoliščinah družba Facebook Ireland Ltd. obdeluje njihove osebne podatke in vsebino sporočil“, ker „jim na različnih ravneh sporoča različne, včasih protislovne informacije“¹³⁶.
136. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) uporabnikom družbe WhatsApp IE tudi ni jasno, kdaj se sporazumevajo z družbo Facebook IE kot prodajalcem in ali je njihove podatke iz posameznih sporočil mogoče uporabiti za oglase na Facebooku¹³⁷. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je menil, da je „končni namen“ družbe WhatsApp IE „na podlagi njenih spremenjenih pogojev storitve vsebino sporočil posredovati družbi Facebook Ireland Ltd. z namenom družbi Facebook Ireland Ltd. omogočiti prilagajanje oglasov“, ter izjavil, da sta družbi Facebook IE in WhatsApp IE „obe upravljavca podatkov“.¹³⁸
137. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je nazadnje ugotovil, da uporabnikom WhatsAppa ni bilo pregledno sporočeno, da se bodo dejanja obdelave, ki jih izvajata družbi WhatsApp IE in Facebook IE, „z novim poslovnim modelom še bolj medsebojno povežala“¹³⁹, ter da pravna podlaga za tako obdelavo podatkov, ki jo izvaja družba Facebook IE, iz posodobljenih pogojev ni bila dovolj jasna.
138. Družba Facebook IE meni, da domneve, da namerava družba WhatsApp IE izmenjavati vsebino sporočil z družbo Facebook IE, da bi ji omogočila prilagoditev oglaševanja na Facebooku, ni mogoče izpeljati iz besedila pogostega vprašanja o šifriranju, ter zagotavlja, da vsa sporočila, poslana na WhatsAppu, uporabljajo enak protokol signalov, ki je vodilen v panogi in varuje sporočila, še preden so poslana, vse dokler niso dostavljena predvidenemu prejemniku, kar pomeni, da družba WhatsApp IE družbi Facebook IE ali kateri koli tretji osebi ne more zagotoviti dostopa do take vsebine¹⁴⁰.

4.1.5.2 Analiza EOVP

139. EOVP je ocenil namen vmesnika WhatsApp Business API v zvezi s tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov družbe WhatsApp IE, ter v zvezi z domnevno kršitvijo zahtev glede preglednosti v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa.

¹³³ <https://www.whatsapp.com/legal/updates/privacy-policy-eea> (opomba 25 sklepa nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA))

¹³⁴ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 25 in 26.

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

¹³⁶ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 26.

¹³⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 27.

¹³⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 26.

¹³⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 26, zadnji odstavek.

¹⁴⁰ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), stran 14, odstavek 2.29 in 2.30.

EOVP je upošteval mnenje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ter stališče, ki sta ga izrazili družbi Facebook IE in WhatsApp IE.

4.1.5.2.1 O tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa

140. EOVP je preučil dokumente iz sklepa nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) v zvezi z domnevno nezakonito obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa, ki jo izvaja družba Facebook IE kot upravljavec za zagotavljanje vmesnika WhatsApp Business API.
141. EOVP ugotavlja, da WhatsAppov pravilnik o zasebnosti ponuja naslednje informacije (podčrtan poudarek dodan):

„Kako uporabljamo informacije

[...] Poslovne interakcije. Vam in tretjim osebam, na primer podjetjem, omogočamo, da se sporazumevate med seboj in ste v interakciji drug z drugim z uporabo naših storitev, kot so katalogi za podjetja na WhatsAppu, s katerimi lahko brskate po proizvodih in storitvah ter oddajate naročila. Podjetja vam lahko pošiljajo transakcije, sestanke in obvestila o dostavi; posodobitve za proizvode in storitve ter tržna sporočila. Prejmete lahko na primer informacije o statusu leta za prihodnje potovanje, račun za nekaj, kar ste kupili, ali obvestilo o času dostave. Sporočila, ki jih prejmete od podjetja, lahko vsebujejo ponudbo za nekaj, kar bi vas morda zanimalo. Ne želimo, da prejimate neželeno elektronsko pošto; tako kot druga sporočila lahko upravljate tudi ta sporočila, mi pa bomo upoštevali nastavitve, ki jih boste izbrali.

Informacije, ki jih izmenjavamo z vami

[...] Podjetja na WhatsAppu. Podjetjem ponujamo posebne storitve, na primer metriko v zvezi z njihovo uporabo naših storitev.

Informacije tretjih oseb

[...] Podjetja na WhatsAppu. Podjetja, s katerimi ste v interakciji z uporabo naših storitev, nam lahko pošiljajo informacije o svojih interakcijah z vami. Od vseh teh podjetij zahtevamo, da delujejo v skladu s pravom, ki se uporablja, kadar nam pošiljajo kakršne koli informacije.

Kadar izmenjavate sporočila s podjetjem na WhatsAppu, morate vedeti, da vsebino, ki jo izmenjavate, lahko vidi več oseb v tem podjetju. Poleg tega lahko nekatera podjetja sodelujejo s tretjimi ponudniki storitev (med katerimi je lahko Facebook), da jim pomagajo upravljati njihovo sporazumevanje z njihovimi strankami. Na primer podjetje lahko takemu tretjemu ponudniku storitev omogoči dostop do svojih sporočil, da jih pošilja, hrani, bere, upravlja ali drugače obdeluje za podjetje. Da bi razumeli, kako podjetje obdeluje vaše informacije, vključno s tem, kako bi lahko izmenjavalo vaše informacije s tretjimi osebami ali Facebookom, bi morali pregledati pravilnik o zasebnosti tega podjetja ali se obrniti neposredno na podjetje.

Informacije, ki jih navedete

[...] Za storitve ponujamo šifriranje od konca do konca. Šifriranje od konca do konca pomeni, da so vaša sporočila šifrirana tako, da jih mi in tretje osebe ne moremo prebrati. Preberite več o šifriranju od konca do konca in o tem, kako se podjetja sporazumevajo z vami na WhatsAppu. [...]"

142. EOVP je upošteval tudi informacije na strani s pogostimi vprašanji družbe WhatsApp IE, na kateri so povzete spremembe posodobljenih pogojev. Naslednji odlomek v svojem sklepu navaja nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA)¹⁴¹ (podčrtan poudarek dodan):

„[...] Naša zavezanost vaši zasebnosti se ne spreminja. Vaši osebni pogovori so še vedno zaščiteni s šifriranjem od konca do konca, kar pomeni, da jih nihče, ki ne sodeluje v vaših klepetih, niti WhatsApp ali Facebook, ne more prebrati ali slišati.¹⁴² [...] “

143. EOVP upošteva tudi naslednji odlomek, ki je na voljo na WhatsAppovi strani s pogostimi vprašanji „O šifriranju od konca do konca“¹⁴³ (podčrtan poudarek dodan):

„Osebno sporočanje

WhatsAppovo šifriranje od konca do konca se uporablja, kadar klepetate z drugo osebo z WhatsApp Messengerjem. Šifriranje od konca do konca zagotavlja, da lahko samo vi in oseba, s katero se sporazumevate, berete ali poslušate poslane informacije, in tega ne more početi nihče drug, niti WhatsApp. To je mogoče zato, ker so pri uporabi šifriranja od konca do konca vaša sporočila zaščiteni s ključavnico, samo vi in prejemnik pa imata poseben ključ, potreben za odklepanje in branje sporočil. Vse to se dogaja samodejno: za zaščito svojih sporočil vam ni treba vklopiti nobenih posebnih nastavitev.

Poslovno sporočanje

Vsa WhatsAppova sporočila so zaščiteni z enakim protokolom šifriranja signalov, ki ščiti sporočila, preden so poslana z vaše naprave. Ko pošljete sporočilo poslovnemu računu WhatsApp, je vaše sporočilo varno dostavljeno na cilj, ki ga izbere podjetje.

WhatsApp obravnava klepete s podjetji, ki uporabljajo aplikacijo WhatsApp Business ali sama upravljajo in hranijo sporočila strank, kot šifrirane od konca do konca. Potem ko je sporočilo prejeto, zanj veljajo prakse za varstvo zasebnosti, ki jih je uvedlo to podjetje. Podjetje lahko imenuje več zaposlenih ali celo druge prodajalce, da obdelajo in odgovorijo na sporočilo.

Nekatera podjetja lahko izberejo WhatsAppovo nadrejeno družbo Facebook, da varno hrani sporočila in odgovarja strankam. Facebook ne bo samodejno uporabljal vaših sporočil za prilagajanje oglasov, ki jih vidite, vendar bodo podjetja lahko uporabila klepete, ki jih prejmejo, za svoje lastne namene trženja, ki lahko vključujejo oglaševanje na Facebooku. Vedno se lahko obrnete na navedeno podjetje, da izveste več o njegovih praksah za varstvo zasebnosti.“

144. EOVP je upošteval domneve nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ter mnenja, ki sta jih izrazili družbi Facebook IE in WhatsApp IE.
145. EOVP upošteva, da je družba Facebook IE kljub besedilu, ki je že na voljo v WhatsAppovih javno dostopnih informacijah, izjavila, da družba Facebook IE še ne zagotavlja storitve vmesnika WhatsApp

¹⁴¹ WhatsAppova stran s pogostimi vprašanji, na katero se sklicuje nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) v sklepu nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 25.

¹⁴² <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/were-updating-our-terms-and-privacy-policy/>. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) uporablja prevod tega odlomka, ki se nekoliko razlikuje od izvirne angleške različice (sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 25).

¹⁴³ <https://faq.whatsapp.com/general/security-and-privacy/end-to-end-encryption/>, na katero se sklicuje nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) v sklepu nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 26.

Business API in da jo namerava ponujati pozneje v tem letu¹⁴⁴. EOVP tudi upošteva, da se je družba Facebook IE v svojih stališčih, predloženih nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA) pred izdajo začasnih ukrepov, in v svojih stališčih, predloženih EOVP, zavezala, da ne bo začela zagotavljati storitve v EU brez predhodnega posvetovanja z vodilnim nadzornim organom ter da bo družba Facebook IE v vseh primerih delovala samo kot obdelovalec v imenu podjetij, ki uporabljajo storitev vmesnika WhatsApp Business API¹⁴⁵.

146. EOVP torej razume pomisleke nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) glede tega, da je treba natančno analizirati vloge in pravno kvalifikacijo oseb. EOVP skrbi, da bi morebitno združevanje dejanj obdelave in infrastruktur družb WhatsApp IE in Facebook IE za zagotavljanje vmesnika WhatsApp Business API v praksi povzročilo, da bi družba Facebook IE obdelovala podatke uporabnikov WhatsAppa za lastne namene, na primer prilagajanje oglasov. EOVP upošteva, da Facebookov poslovni model večinoma temelji na oglaševanju, zato meni, da bi moral vodilni nadzorni organ dodatno podrobno preiskati vloge, ki bi jih družbi WhatsApp IE in Facebook IE ter zadevna podjetja imeli v okviru vmesnika WhatsApp Business API, da bi se preverila njihova skladnost s Splošno uredbo o varstvu podatkov.
147. Vendar EOVP meni, da v tej fazi postopka nima na voljo dovolj informacij, da bi z gotovostjo ugotovil, da je družba Facebook IE že začela ali bo kmalu začela obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa v okviru storitve vmesnika WhatsApp Business API kot upravljavec.
148. Zato **EOVP poziva vodilni nadzorni organ, naj oceni vlogo družbe Facebook IE, tj. oceni, ali družba Facebook IE deluje kot obdelovalec ali kot (skupni upravljavec) pri obdelavi osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa v okviru vmesnika WhatsApp Business API. Vodilni nadzorni organ bi moral dodatno preučiti okoliščine, v katerih se podjetja odločijo, da se bodo za oglaševanje opirala na Facebook, in ugotoviti, ali bi družba Facebook IE z uporabo vsebine sporočil, poslanih podjetjem po WhatsAppu, delovala kot (skupni) upravljavec.**

4.1.5.2.2 O domnevni kršitvi obveznosti glede preglednosti iz Splošne uredbe o varstvu podatkov

149. EOVP želi najprej opozoriti na nedoslednost med zagotovilom, ki ga je ponudila družba Facebook IE v zvezi s tem, da tega postopka ne bo začela izvajati brez dodatnega posvetovanja z irskim nadzornim organom v njegovi vlogi vodilnega nadzornega organa¹⁴⁶, ter med vsebino uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa, ki bi morale zagotavljati zanesljive posodobljene informacije in odražati trenutni vlogi družb WhatsApp IE in Facebook IE pri zagotavljanju vmesnika WhatsApp Business API.
150. EOVP je seznanjen s pomisleki nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) glede zahtev glede preglednosti, zlasti v zvezi s storitvami vmesnika WhatsApp Business API. Vendar EOVP poudarja, da se v zvezi z WhatsAppovimi javno dostopnimi informacijami trenutno izvaja postopek vse na enem mestu, ki ga vodi irski nadzorni organ in se bo kmalu končal.

¹⁴⁴ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 2.31, stran 14.

¹⁴⁵ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 1.1, G, stran 5; Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, opomba 31.

¹⁴⁶ Facebookova pisna stališča, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 1.1, G, stran 5; Facebookova pisna stališča, predložena EOVP z dne 25. junija 2021, opomba 31.

4.1.6 Sodelovanje z drugimi Facebookovimi družbami

4.1.6.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

151. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) poudarja, da družba WhatsApp IE v svojih javno dostopnih informacijah trdi, da kadar prejme storitve od drugih Facebookovih družb, podatke uporabnikov družbe WhatsApp IE obdelujejo druge Facebookove družbe v imenu družbe WhatsApp IE in v skladu z njenimi navodili¹⁴⁷. Vendar pa je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) menil, da „iz pogojev ni jasno, v kakšnem obsegu družba Facebook Ireland Ltd. prenaša in obdeluje podatke za različne namene“. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je tudi poudaril, da pogoj „kadar prejmemo storitve od drugih Facebookovih družb“ ostaja nejasen in „se očitno ne nanaša na primere, v katerih se izmenjava podatkov izvaja za skupne namene ali namene drugih Facebookovih družb“.¹⁴⁸
152. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da zaradi izrazov „nekatero informacije o napravi“ in „nekatero informacije o vaši uporabi“ ni jasno, za katere kategorije podatkov gre, poleg tega ni jasno, zakaj so zgoraj navedeni podatki, ki jih obdeluje družba Facebook IE, potrebni za namen prejemanja storitev od drugih Facebookovih družb.¹⁴⁹ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je tudi poudaril, da „navsezadnje to vključuje informacije o telefonski številki, računu in napravi, ki so omenjene samo kot primer, kar kaže na to, da se izmenjavajo tudi drugi osebni podatki“¹⁵⁰.
153. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) je na podlagi izjav, vključenih v WhatsAppove javno dostopne informacije, mogoče upravičeno domnevati, da lahko številne – če ne vse – osebne podatke, ki jih o svojih uporabnikih zbira družba WhatsApp IE, že izmenjavajo ali bi lahko kadar koli izmenjavale in uporabljale vse druge Facebookove družbe, vključno z družbo Facebook IE, za lastne namene¹⁵¹, vključno za sodelovanje.

4.1.6.2 Analiza EOVP

154. EOVP je ocenil namen sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami v zvezi s tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa, in v zvezi z domnevno kršitvijo zahtev glede preglednosti v uporabnikom dostopnih informacijah WhatsAppa. EOVP je upošteval mnenje nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) ter stališče, ki sta ga izrazili družbi Facebook IE in WhatsApp IE.

4.1.6.2.1 O tem, da družba Facebook IE kot upravljavec domnevno nezakonito obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa

155. EOVP poudarja, da WhatsAppovo pogosto vprašanje „Kako sodelujemo s Facebookovimi družbami“ zagotavlja naslednje informacije:

„Zakaj WhatsApp izmenjava informacije s Facebookovimi družbami?“

WhatsApp sodeluje in izmenjava informacije z drugimi Facebookovimi družbami, da bi prejel storitve, kot so infrastruktura, tehnologija in sistemi, ki nam pomagajo zagotavljati in izboljševati WhatsApp, ter da bi WhatsApp in druge Facebookove družbe ostajali varni in zaščiteni. Kadar

¹⁴⁷ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(a)(a), stran 16 in 18, se nanaša na oddelek WhatsAppovega pravilnika o zasebnosti „Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami“.

¹⁴⁸ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(18)(a)(a), stran 2.

¹⁴⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(17)(a)(a), stran 2.

¹⁵⁰ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(17)(a)(a), stran 2.

¹⁵¹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(16)(a)(a), stran 2.

prejememo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo za pomoč WhatsAppu v skladu z našimi navodili. Sodelovanje z drugimi nam, na primer, pomaga:

- J zagotavljati hitro in zanesljivo sporočanje ter klicanje po vsem svetu ter razumeti, kako uspešno delujejo naše storitve in funkcije;
- J zagotavljati varnost, zaščito in celovitost vseh proizvodov WhatsAppa in Facebookovih družb z odstranjevanjem računov neželene elektronske pošte in preprečevanjem zlorab;
- J povezovati vašo WhatsAppovo izkušnjo s proizvodi Facebookovih družb.

Katere informacije WhatsApp izmenjava s Facebookovimi družbami?

Da bi WhatsApp prejel storitve od Facebookovih družb, izmenjava informacije, ki jih imamo na voljo o vas, kot je opisano v pravilniku o zasebnosti v oddelku „Informacije, ki jih zbiramo“. Da bi na primer Facebook WhatsAppu zagotovil storitve analitike, obdeluje telefonsko številko, ki ste jo potrdili, ko ste se prijavili v WhatsApp, nekatero informacije o vaši napravi (identifikatorji vaše naprave, povezani z isto napravo ali računom, različica operacijskega sistema, različica aplikacije, informacije o platformi, koda države in koda omrežja vašega mobilnega telefona ter oznake za omogočanje sledenja sprejetju posodobitve in izbranim nastavitvam za krmilnike) ter nekatere informacije o vaši uporabi (kdaj ste nazadnje uporabili WhatsApp, datum prve registracije računa ter vrste in pogostost uporabe funkcij) v imenu WhatsAppa in v skladu z našimi navodili. [...]

Čigave informacije WhatsAppa se izmenjavajo s Facebookovimi družbami za te namene?

Informacije izmenjavamo za vse uporabnike WhatsAppa, če se odločijo uporabljati naše storitve. To so lahko tudi tisti uporabniki WhatsAppa, ki niso uporabniki Facebooka, ker moramo po potrebi biti zmožni izmenjavati informacije za vse naše uporabnike, da bi lahko prejemali koristne storitve od Facebookovih družb ter izpolnjevali pomembne namene, opisane v našem pravilniku o zasebnosti in tem besedilu.

V vseh primerih izmenjavamo minimalno količino informacij, potrebnih za izpolnjevanje teh namenov. Zagotavljamo tudi, da so informacije, ki jih izmenjavamo, posodobljene, in če se torej na WhatsAppu na primer odločite posodobiti svojo telefonsko številko, bo ta številka posodobljena pri članih Facebookove družine, ki so jo prejeli od nas.

Pomembno je poudariti, da WhatsApp ne izmenjava vaših kontaktnih oseb na WhatsAppu s Facebookom ali katero koli drugo Facebookovo družbo za uporabo za njihove lastne namene, prav tako tega ne načrtuje v prihodnje.“

156. EOVP je upošteval tudi naslednje odlomke iz WhatsAppovega pravilnika o zasebnosti:

„Informacije, ki jih zbiramo

WhatsApp mora prejemati ali zbirati nekatere informacije za upravljanje, zagotavljanje, izboljševanje, razumevanje, prilagajanje, podpiranje in trženje naših storitev, med drugim takrat, ko namestite ali uporabljate naše storitve ali pridobite dostop do njih. Vrste informacij, ki jih prejemamo in zbiramo, so odvisne od tega, kako uporabljate naše storitve. [...]

Kako sodelujemo z drugimi Facebookovimi družbami

Kadar prejememo storitve od Facebookovih družb, se informacije, ki jih izmenjavamo z njimi, uporabljajo v imenu WhatsAppa in v skladu z našimi navodili. Nobenih informacij, ki jih WhatsApp izmenjava na tej podlagi, ni mogoče uporabiti za lastne namene Facebookovih družb.

V našem Centru za pomoč uporabnikom smo pripravili dodatne informacije o tem, kako WhatsApp sodeluje s Facebookovimi družbami.“

157. EOVP tudi poudarja, da je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) v svojem sklepu navajal naslednje odlomke iz Facebookove izjave o zasebnosti¹⁵²:

„Kako sodelujejo Facebookove družbe?

Facebook in Instagram izmenjavata infrastrukturo, sisteme in tehnologijo z drugimi Facebookovimi družbami (vključno z WhatsAppom in Oculusom), da zagotavljata inovativne, relevantne, dosledne in varne izkušnje v vseh proizvodih Facebookovih družb, ki jih uporabljate. Za te namene obdelujemo tudi vaše informacije v vseh Facebookovih družbah v skladu s pravom, ki se uporablja, ter njihovimi pogoji in pravilniki. Obdelujemo na primer informacije WhatsAppa v zvezi z računi, ki pošiljajo neželeno elektronsko pošto v storitvi, da lahko proti takim računom na Facebooku, Instagramu ali Messengerju primerno ukrepamo. Poskušamo tudi ugotoviti, kako uporabniki uporabljajo proizvode Facebookovih družb in so v interakciji z njimi, da bi na primer izvedeli, koliko je posameznih uporabnikov na različnih proizvodih Facebookovih družb.“

V zvezi z izrazom „Facebookova družba“ je Facebook izjavil¹⁵³:

„Poleg storitev, ki jih ponujata družbi Facebook Inc. in Facebook Ireland Ltd., ima Facebook v lasti in upravlja vse spodaj navedene družbe v skladu z njihovi pogoji storitve in pravilniki o zasebnosti. Vaše informacije lahko izmenjavamo v okviru svoje skupine družb, da pospešujemo, podpiramo in vključujemo njihove dejavnosti ter izboljšujemo svoje storitve.

Za več informacij o praksah Facebookovih družb glede varstva zasebnosti in o tem, kako obravnavajo informacije uporabnikov, glejte spodaj navedene povezave:

-) Facebook Payments Inc. (https://www.facebook.com/payments_terms/privacy) in Facebook Payments International Limited (https://www.facebook.com/payments_terms/EU_privacy)
-) Onavo (http://www.onavo.com/privacy_policy)
-) Facebook Technologies, LLC in Facebook Technologies Ireland Limited (<https://www.oculus.com/store-dp/>)
-) WhatsApp Inc. in WhatsApp Ireland Limited (<http://www.whatsapp.com/legal/#Privacy>)
-) CrowdTangle (<https://www.crowdtangle.com/privacy>)“

158. EOVP nazadnje ugotavlja, da za obdelavo, ki jo je opisal nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), ni na voljo dovolj elementov, na podlagi katerih bi bilo mogoče ugotoviti, da družba Facebook IE obdeluje ali bo obdelovala podatke uporabnikov WhatsAppa za lastne namene. Družba Facebook IE v svojih stališčih, predloženih EOVP, izrecno izjavlja, da se domnevna obdelava ne izvaja, nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) pa ne predloži konkretnih argumentov, ki bi dokazovali nasprotno, in zadevne obdelave ne opredeli dovolj natančno.

159. Vendar EOVP zaradi premalo jasnih in preglednih WhatsAppovih javno dostopnih informacij meni, da je izjemno težko, morda celo nemogoče celovito pregledati namene obdelave v okviru sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami (poleg tistih, ki jih je EOVP že opredelil v oddelkih 4.1.2, 4.1.3, 4.1.4

¹⁵² Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(2)(e)(e), stran 15.

¹⁵³ <https://www.facebook.com/help/111814505650678?ref=dp>. Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), opomba 10, stran 15.

in 4.1.5) ter preveriti, ali družba Facebook IE deluje samo kot obdelovalec v imenu družbe WhatsApp IE za navedene namene.

160. Zato **EOVP poziva vodilni nadzorni organ, naj opravi preiskavo, da pojasni obdelavo za namen sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami in preuči vloge različnih oseb, ki sodelujejo pri obdelavi, zlasti da preveri, ali družba Facebook IE deluje kot obdelovalec ali kot (skupni upravljavec) pri taki obdelavi osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa.**

4.1.6.2.2 O domnevni kršitvi obveznosti glede preglednosti iz Splošne uredbe o varstvu podatkov

161. Čeprav ni mogoče ugotoviti, ali družba Facebook IE deluje kot upravljavec za namen sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami, ima EOVP enake pomisleke kot nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) glede premalo jasnih in preglednih uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa.
162. Vendar EOVP poudarja, da se v zvezi z WhatsAppovimi javno dostopnimi informacijami trenutno izvaja postopek vse na enem mestu, ki ga vodi irski nadzorni organ in se bo kmalu končal.

4.1.7 Sklepna ugotovitev

163. EOVP meni, da v tem postopku **nima na voljo dovolj informacij**, da bi ugotovil, ali se dogajajo kršitve.

4.2 O obstoju nujnosti sprejetja končnih ukrepov z odstopanjem od mehanizma sodelovanja in mehanizma za skladnost

164. Drugi glavni element, ki ga je treba oceniti v zvezi s tem, ali mora EOVP odrediti sprejetje končnih ukrepov, je **obstoj nujnih okoliščin za varstvo pravic in svoboščin posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, pri katerem je treba uporabiti člen 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov z odstopanjem od rednega mehanizma za skladnost in mehanizma sodelovanja.**
165. Morebitno nujno ukrepanje EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov je izjemno in odstopa od splošnih pravil, veljavnih za mehanizem za skladnost ali mehanizem sodelovanja, kot je postopek vse na enem mestu.
166. EOVP mora v tem postopku nujno odločiti in od nadzornega organa morda zahtevati, naj sprejme končne ukrepe, ki se naložijo upravljavcu ali obdelovalcu. Nasprotno pa postopek vse na enem mestu vodilnemu nadzornemu organu in zadevnim nadzornim organom omogoči nekaj časa, da sodelujejo, preden vodilni nadzorni organ sestavi svoj osnutek odločitve ter medtem ko potekajo posvetovanja iz odstavkov 4 in 5 člena 60 Splošne uredbe o varstvu podatkov.
167. Ker nujni postopek iz člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov pomeni odstopanje od standardnega mehanizma za skladnost in mehanizma sodelovanja, jo je treba razlagati restriktivno. Zato bo EOVP zahteval končne ukrepe v skladu s členom 66(2) samo, če rednega mehanizma sodelovanja ali mehanizma za skladnost ni mogoče uporabiti na običajen način zaradi nujnih okoliščin.
168. V skladu z uvodno izjavo 137 Splošne uredbe o varstvu podatkov se „lahko [...] pojavi nujna potreba po ukrepanju za zaščito pravic in svoboščin posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, zlasti kadar obstaja nevarnost, da bi lahko bilo uresničevanje pravice posameznika, na katerega se nanašajo osebni podatki, močno ovirano“. Ta uvodna izjava se nanaša načasne ukrepe na podlagi člena 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov, vendar mora tudi za sprejetje končnih ukrepov na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov obstajati nujnost, tudi če je prag za ugotovitev nujnosti v navedenem primeru višji kot v členu 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

169. EOVP tudi meni, da imajo narava, teža in trajanje kršitve ter število posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki in ki jih je kršitev prizadela, ter raven škode, ki so jo utrpeli, lahko pomembno vlogo pri odločanju, ali obstaja nujna potreba po ukrepanju v posameznem primeru ali ne.
170. V Splošni uredbi o varstvu podatkov sta navedeni dve okoliščini, v katerih se predpostavlja, da obstaja nujnost in je ni treba dokazovati, in sicer v skladu s členoma 62(7) in 61(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov. EOVP bo zato najprej preučil, ali se za ta konkretni primer uporablja pravna domneva, in če se ne, ali v obravnavanem primeru obstaja nujnost.

4.2.1 Morebitna uporaba pravne domneve o nujnosti, ki upravičuje potrebo po odstopanju od mehanizma sodelovanja in mehanizma za skladnost

4.2.1.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

171. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da se člen 61(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov v tem primeru uporablja¹⁵⁴. V skladu s členom 61(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov se nujnost predpostavlja, kadar nadzorni organ, ki je od drugega nadzornega organa prejel zahtevo za informacije in medsebojno pomoč, v enem mesecu ne zagotovi informacij iz člena 61(5) Splošne uredbe o varstvu podatkov.
172. V obravnavanem primeru je 8. decembra 2020 irski nadzorni organ zadevnim nadzornim organom prek sistema IMI poslal posodobljene pogoje, nato pa so nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) in drugi zadevni nadzorni organi irskemu nadzornemu organu v sistemu IMI postavili različna nadaljnja vprašanja. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je izjavil, da se je na pismo nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) irski nadzorni organ 14. januarja 2021 odzval tako, da je družbi WhatsApp IE „posredoval vsa vprašanja, ki so jih postavili“ zadevni nadzorni organi, „in predvajal WhatsAppove odgovore. Irski nadzorni organ ni sporočil svojega stališča glede vprašanj [nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)] ali odgovorov družbe WhatsApp IE¹⁵⁵“.
173. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) se je na to odzval s pismom irskemu nadzornemu organu z dne 12. februarja 2021 in irski nadzorni organ kot vodilni nadzorni organ pozval, naj izvede svoje preiskave, da bi pojasnil različne dvoumnosti, ki so ostale nepojasnjene tudi po pismu družbe WhatsApp IE z dne 5. februarja 2021. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je poudaril, da družbi WhatsApp IE in Facebook IE „izmenjavata podatke za različne namene obeh družb¹⁵⁶“ ter da „pravne podlage za to ni mogoče videti¹⁵⁷“. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je izrecno opozoril, da „če [irski nadzorni organ] kot vodilni organ ni opravil podrobnejšega pregleda, sporočamo, da se lahko odločimo za nujni postopek v skladu s členom 66 Splošne uredbe o varstvu podatkov¹⁵⁸“.
174. Vendar je nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) opozoril, da „se [irski nadzorni organ] na to zahtevo ni odzval z izjavo ali začetkom preiskave. Namesto tega je [irski nadzorni organ] samo posredoval pisma različnih nadzornih organov in izmenjeval pisma, poslana kot odziv. [Irski nadzorni organ] je brez pripomb posredoval WhatsAppovo pismo, ki je bilo 24. februarja 2021 poslano kot odziv. Tudi po zadnji zahtevi [nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)] z dne 4. marca 2021 [irski nadzorni organ] ni predložil pripomb, ali namerava začeti ustrezno preiskavo ali ne¹⁵⁹“. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-

¹⁵⁴ Pismo nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) z dne 3. junija 2021, v katerem ta organ od predsednice EOVP zahteva nujno zavezujočo odločitev v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, stran 9.

¹⁵⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 12.

¹⁵⁶ Pismo nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) irskemu nadzornemu organu z dne 12. februarja 2021.

¹⁵⁷ Prav tam.

¹⁵⁸ Prav tam.

¹⁵⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 12.

HH SA) je v formalni zahtevi EOVP za sprejetje nujne zavezujoče odločitve sporočil, da se irski nadzorni organ do navedenega datuma ni odzval na zahtevo nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), naj preišče dejanska dejanja obdelave in izmenjavo podatkov med družbama WhatsApp IE in Facebook IE.

175. Če povzamemo, je po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) nujnost primera zato treba predpostavljati že zaradi postopkovnih razlogov: nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da je v okviru postopka medsebojne pomoči, ki ga je začel irski nadzorni organ, vodilnemu nadzornemu organu poslal veliko vprašanj o posodobljenih pogojih, vendar pa nanje ni prejel odziva od irskega nadzornega organa v smislu člena 61(5) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

4.2.1.2 Analiza EOVP

176. Člen 61(9) Splošne uredbe o varstvu podatkov Evropski komisiji omogoča, da lahko z izvedbenimi akti določi obliko in postopke za medsebojno pomoč ter ureditev za izmenjavo informacij z elektronskimi sredstvi med nadzornimi organi. Evropska komisija je 16. maja 2018 sprejela izvedbeni akt v zvezi z uporabo informacijskega sistema Evropske komisije za notranji trg za postopka skladnosti in sodelovanja iz Splošne uredbe o varstvu podatkov, vključno za zahteve za medsebojno pomoč iz člena 61 Splošne uredbe o varstvu podatkov (sistem IMI).¹⁶⁰
177. Sistem IMI omogoča postopek v zvezi s formalnimi zahtevami iz člena 61 Splošne uredbe o varstvu podatkov in tehnično izvaja zakonski rok enega meseca za odgovor. Na podlagi zahteve članov EOVP sistem IMI vključuje tudi postopek v zvezi z „zahtevami prostovoljne medsebojne pomoči“. Ta postopek nadzornemu organu omogoča, da neformalno zaprosi za informacije ali jih izmenja z drugimi nadzornimi organi (v skladu s členom 57(1), točka (g), Splošne uredbe o varstvu podatkov). V nasprotju s formalnimi zahtevami iz člena 61 Splošne uredbe o varstvu podatkov pri zahtevi prostovoljne medsebojne pomoči velja, da nadzorni organ, ki prejme zahtevo prostovoljne medsebojne pomoči, nima pravne obveznosti, da odgovori na navedeno zahtevo.
178. EOVP poudarja, da so bila vsa sporočila med vodilnim nadzornim organom in nadzornim organom v Hamburgu (DE-HH SA) izmenjana z uporabo postopka za zahteve prostovoljne medsebojne pomoči. Zahtevo prostovoljne medsebojne pomoči je prvi predložil irski nadzorni organ, ko je 8. decembra 2020 posredoval posodobljene pogoje zadevnim nadzornim organom, vse nadaljnje izmenjave med vodilnim nadzornim organom in nadzornim organom v Hamburgu (DE-HH SA) pa so bile opravljene v tem okviru. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) vodilnemu nadzornemu organu ni formalno predložil zahteve iz člena 61 Splošne uredbe o varstvu podatkov v sistemu IMI, ampak je samo poslal pismo, s katerim je odgovoril v postopku zahteve prostovoljne medsebojne pomoči, ki ga je začel irski nadzorni organ.
179. Poleg tega je vodilni nadzorni organ po tem, ko je 12. aprila 2021 nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) družbi Facebook IE poslal pismo s pozivom k predložitvi mnenja, 19. aprila 2020 pisal zadevnim nadzornim organom, da bi jih obvestil, da je po njegovem mnenju „[...] bistvo besedila revidiranega pravilnika o zasebnosti družbe WhatsApp [IE] večinoma preneseno iz obstoječega pravilnika in da vanj ni vključeno nobeno novo besedilo, ki bi kakor koli spreminjalo stališče družbe WhatsApp do izmenjave podatkov uporabnikov WhatsAppa z družbo Facebook ali do Facebookovega dostopa za Facebookove lastne namene“. Irski nadzorni organ je zadevne nadzorne organe tudi obvestil, da je „marca 2021 komisija za varstvo podatkov začela izvajati nadzorno pregledovanje in ocenjevanje postopkov nadzora in spremljanja, ki jih družba WhatsApp Ireland izvaja v zvezi s svojimi obdelovalci podatkov (zlasti

¹⁶⁰ Glej Izvedbeni sklep Evropske komisije (EU) 2018/743 z dne 16. maja 2018 o pilotnem projektu za izvajanje določb o upravnem sodelovanju iz Uredbe (EU) 2016/679 Evropskega parlamenta in Sveta prek informacijskega sistema za notranji trg, C/2018/2814, <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/SL/TXT/?uri=CELEX:32018D0743>.

družbo Facebook), vključno z vzpostavljenimi zaščitnimi ukrepi, mehanizmi in postopki revizije, ki zagotavljajo, da Facebook niti nenamerno niti kako drugače ne uporablja podatkov uporabnikov družbe WhatsApp Ireland za lastne namene“.

180. Glede na zgoraj navedeno EOVP meni, da nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) ni dokazal, da vodilni nadzorni organ ni predložil informacij v okviru formalne zahteve za medsebojno pomoč v skladu s členom 61 Splošne uredbe o varstvu podatkov.
181. **EOVP zato meni, da se člen 61(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov v tem konkretnem primeru ne uporablja. V skladu s tem nujne narave zahteve nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) iz člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov ni mogoče predpostavljati in jo je treba dokazati.**

4.2.2 Obstoj nujnosti zunaj kakršne koli pravne domneve iz Splošne uredbe o varstvu podatkov ter potreba po odstopanju od mehanizma sodelovanja in mehanizma za skladnost

4.2.2.1 Povzetek stališča nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)

182. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) je nujna potreba po sprejetju končnih ukrepov povezana z nujnostjo za začasne ukrepe v skladu s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov ter tveganjem resne in nepopravljive škode za pravice in svoboščine posameznikov, na katerega se nanašajo osebni podatki, če se ne sprejmejo končni ukrepi. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da bo družba Facebook IE zaradi posodobljenih pogojev intenzivneje uporabljala podatke uporabnikov WhatsAppa, na primer informacije o lokaciji ali vsebino sporočil, brez pregledne in razumne pravne podlage. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da bo družba Facebook IE še naprej kršila člene 5(1), 6(1) in 12(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov, če končni ukrepi ne bodo sprejeti.¹⁶¹
183. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da bo pravica posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, do varstva podatkov kmalu izpostavljena izjemnim tveganjem. Od uporabnikov WhatsAppa se je zahtevalo, naj privolijo v posodobljene pogoje do 15. maja 2021, kar pomeni, da se bo kmalu pojavilo tveganje, da bo družba Facebook IE izvajala novo obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da je zaradi izjemne intenzivnosti poseganja v pravico posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, do varstva podatkov ter izjemno velikega števila posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki in ki uporabljajo WhatsAppove storitve, nujno odstopanje od rednih postopkov sodelovanja in skladnosti, da se „zaščiti dosedanje stanje“.¹⁶²
184. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) za številne uporabnike ni verjetno, da bi bilo prenehanje uporabe WhatsAppa resna nadomestna možnost, saj je to najpogosteje uporabljena storitev pošiljanja sporočil v Nemčiji z 58 milijoni aktivnih uporabnikov v letu 2019, poleg tega pa gre za zaprt sistem. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi meni, da če se uporabniki družbe WhatsApp IE odločijo dati privolitev, tvegajo, da bo Facebook uporabljal njihove podatke, hkrati pa ne bodo vedeli, v kakšnem obsegu se bo ta uporaba izvajala. Potem ko bo Facebook začel združevati

¹⁶¹ Dopis nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 5.

¹⁶² Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), stran 2; Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 3 in 9.

podatke uporabnikov WhatsAppa s svojimi nabori podatkov, naborov podatkov ne bo več mogoče popolnoma ločiti.¹⁶³

185. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) zato meni, da je za posameznike, na katere se nanašajo osebni podatki, nesprejemljivo, da čakajo in opazujejo, kako se okoliščine razvijajo, saj lahko Facebook izvede „izvršeno dejstvo“ kadar koli po 15. maju 2021. Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) to, da so se od uporabnikov v preteklosti že zahtevale privolitve s podobnim besedilom, ne odpravi nujnosti, ker se te privolitve trenutno pravno obnavljajo prav zato, da se vsaj v prihodnje upraviči izmenjava podatkov. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) pričakuje, da se bodo Facebookovi proizvodi še bolj združevali in se bo prenos podatkov med Facebookovimi družbami povečeval¹⁶⁴, zato bo kršitev prizadela vse več ljudi.¹⁶⁵
186. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) zato meni, da je vmešavanje v pravice in svoboščine posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki, izjemno resno, in to zaradi števila ter sestave oseb, na katere obdelava vpliva, ter zaradi kakovosti vmešavanja.¹⁶⁶
187. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) se sklicuje tudi na načrte družbe Facebook IE o obdelavi osebnih podatkov uporabnikov WhatsAppa v okviru vmesnika WhatsApp Business API in trdi, da se bo ta obdelava kmalu začela izvajati.¹⁶⁷ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je izjavil, da namerava družba Facebook IE uporabljati podatke uporabnikov WhatsAppa, ki jih prejme kot tako imenovani prodajalec¹⁶⁸, tudi za lastne namene, in sicer tako, da bo družbam ponujala objavo oglasov, prilagojenih na podlagi sporočil v klepetu, ki jih izmenjavajo s svojimi strankami prek vmesnika WhatsApp Business API. Poleg dostopa do velike količine metapodatkov, ki jih družba WhatsApp IE prenaša družbi Facebook IE, ima družba Facebook IE zdaj dostop tudi do vsebine sporočil, zato lahko ustvari natančen profil uporabnikov WhatsAppa.
188. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je tudi izjavil, da „[č]eprav WhatsApp izjavlja v imenu Facebooka, da se sporočila ne uporabljajo samodejno za oglase, ki jih uporabniki nato vidijo na

¹⁶³ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(a), stran 9 in 10; nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo družbi Facebook IE – predstavitev mnenj pred izdajo sklepa v skladu s členom 58(2), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov v povezavi s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 12. aprila 2021, stran 11.

¹⁶⁴ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je v tem okviru navajal naslednja sklicevanja: <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>

¹⁶⁵ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(a), stran 9 in 10; nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo družbi Facebook IE – predstavitev mnenj pred izdajo sklepa v skladu s členom 58(2), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov v povezavi s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 12. aprila 2021, stran 11.

¹⁶⁶ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 7; ter sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) z dne 10. maja 2021, oddelek II(1)(b), stran 9; ter nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo družbi Facebook IE – predstavitev mnenj pred izdajo sklepa v skladu s členom 58(2), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov v povezavi s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 12. aprila 2021, stran 11.

¹⁶⁷ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 6.

¹⁶⁸ Ustrezen izraz iz Splošne uredbe o varstvu podatkov bi bil „obdelovalec“.

Facebooku, uporabniki obeh storitev ne izvejo, v kakšnem obsegu obe storitvi nazadnje izmenjavata njihove podatke“.¹⁶⁹ Po mnenju nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) to pomeni, da „[...] bodo družbe, nevladne organizacije in politične stranke, združenja in društva na WhatsAppu in Facebooku lahko pošiljala svoja sporočila neposredno posameznim uporabnikom“¹⁷⁰. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je menil, da „[u]porabe teh na novo pridobljenih možnosti do zdaj niso mogli obvladovati ne zadevne osebe ne nadzorni organi. Zbirka podatkov, ki je nastala s prenašanjem, omogoča razdrobljeno profiliranje, ki verjetno še nikoli ni bilo tako obsežno. Že samo to, da Facebook prek metapodatkov prejema informacije o tem, katere osebe se sporazumevajo med seboj, ter lahko to poveže z informacijami, ki so že na voljo na Facebooku, pomeni novo in edinstveno kakovost poseganja.“¹⁷¹

189. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da „[z]aradi prejetja osebnih podatkov v okviru izmenjave sporočil med uporabniki in družbami se zato na splošno bistveno poveča kakovost poseganja v obdelavo podatkov z nepredvidljivimi tveganji“.¹⁷²
190. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) se sklicuje tudi na škandale, v katere je bil pred kratkim vpleten Facebook, na primer z družbo Cambridge Analytica¹⁷³, ter meni, da to kaže, kako velika je nevarnost, ki ogroža pravice in svoboščine posameznikov, na katere se nanašajo osebni podatki. Prepričan je tudi, da je ta nevarnost še konkretnjša ob upoštevanju bližnjih zveznih volitev v Nemčiji septembra 2021, ter meni, da „[...] bodo te volitve spodbudile želje Facebookovih oglaševalcev po vplivanju na oblikovanje mnenj“.¹⁷⁴
191. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je izjavil, da trditev družb Facebook IE in WhatsApp IE, da se „[d]omnevna obdelava ne izvaja in se ne bo izvajala kot posledica WhatsAppove posodobitve v skladu s sedanjimi zavezami“, ne vpliva na nujnost sklepa nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA). Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) meni, da ta trditev samo kaže, da se taka obdelava ne bo

¹⁶⁹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(b), stran 10; nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo družbi Facebook IE – predstavitev mnenj pred izdajo sklepa v skladu s členom 58(2), točka (f), Splošne uredbe o varstvu podatkov v povezavi s členom 66(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 12. aprila 2021, stran 11; nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za nujno zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 8.

¹⁷⁰ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(b), stran 10.

¹⁷¹ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(b), stran 10 in 11.

¹⁷² Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(b), stran 11.

¹⁷³ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je v tem okviru navajal naslednja sklicevanja: ugotovitve nadzornega organa Združenega kraljestva (urada informacijskega pooblaščenca) glede referendumu o brexitu: <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/>; izjava EOVP 2/2019 o uporabi osebnih podatkov v političnih kampanjah: https://edpb.europa.eu/sites/default/files/files/file1/201902_edpb_statementonelections_sl.pdf; mnenje islandskega nadzornega organa o tem, kako politične stranke uporabljajo družbene medije pred splošnimi volitvami – smernice in predlogi: <https://www.personuvernd.is/information-in-english/greinar/nr/2880>.

¹⁷⁴ Sklep nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek II(1)(b), stran 11. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je v tem okviru navajal naslednja sklicevanja: mnenje nekdanjega generalnega sekretarja Nata Andersa Fogha Rasmussena o vmešavanju v volitve: „Nemčija še nikoli ni bila tako ranljiva za dezinformacije“, <https://www.spiegel.de/politik/deutschland/bundestagswahl-deutschland-ist-gefaehrdeter-denn-je-was-desinformation-angeht-a-f9565251-773d-47d3-9986-b1808dcabf94>; Nemčija je tarča ruskih dezinformacijskih kampanj večkrat kakor katera koli druga država v Evropski uniji, ugotavlja preiskava EU: <https://www.rnd.de/politik/russland-deutschland-laut-eu-im-fokus-russischer-desinformation-LF6PGVYYVKDANH346E5WA7WQG4.html>.

izvajala kot posledica posodobljenih pogojev, ter da družbi Facebook IE in WhatsApp IE ne zanikata, da je načrtovano, da se bo taka obdelava izvajala v bližnji prihodnosti.¹⁷⁵

192. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je tudi izjavil, da glede na zgoraj navedeno postaja jasno, da družbi Facebook IE in WhatsApp IE menita, da privolitve uporabnikov za drugo (nadaljnjo) posodobitev uporabnikom dostopnih informacij WhatsAppa niso nujne za obdelavo podatkov uporabnikov WhatsAppa, ki jo družba Facebook IE izvaja za lastne namene, navedene v sklepu nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA)¹⁷⁶. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) tudi meni, da je za kakršen koli dejanski prenos podatkov treba izpolniti prvi pogoj, in sicer sprejeti WhatsAppove pogoje storitve in pravilnik o zasebnosti.¹⁷⁷
193. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) na podlagi svoje analize javno dostopnih informacij družbe WhatsApp IE meni, da se trenutno izvajajo ali se bodo kmalu izvajale izmenjave podatkov med WhatsAppom in Facebookom ter da to tudi kaže na izmenjavo podatkov uporabnikov WhatsAppa za lastne namene družbe Facebook IE.¹⁷⁸

4.2.2.2 Analiza EOVP

194. Kar zadeva obdelavo podatkov vmesnika WhatsApp Business API, je bilo v prejšnji različici posodobljenih pogojev uporabnikom WhatsAppa že sporočeno, da „podjetje lahko uporablja drugo družbo, da mu pomaga shranjevati, brati in odgovarjati na vaše sporočilo v imenu in v podporo navedenega podjetja“. V novi različici pravilnika o zasebnosti je jasno navedeno, da druge Facebookove družbe lahko postanejo eden od navedenih ponudnikov storitev. Vendar je EOVP sklenil, da za zdaj ni na voljo dovolj elementov, na podlagi katerih bi bilo mogoče z gotovostjo ugotoviti, da je družba Facebook IE že začela ali bo kmalu začela obdelovati podatke WhatsAppovih uporabnikov v okviru

¹⁷⁵ Skupno pismo družb Facebook IE in WhatsApp IE predsednici EOVP z dne 14. maja 2021, stran 1, ki ga navaja nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), pismo predsednici EOVP z zahtevo za zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 5.

¹⁷⁶ Po mnenju družbe Facebook IE nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) napačno predpostavlja, da družba WhatsApp IE s tem, ko od uporabnikov zahteva, naj sprejmejo posodobljene pogoje storitve kot del posodobitve, predvidene v maju 2021, poskuša pridobiti privolitev, da bi se lahko za domnevno novo obliko obdelave oprla na člen 6(1), točka (a), Splošne uredbe o varstvu podatkov. Po mnenju družbe Facebook IE je zahteva za sprejetje novih pogojev storitve kot del posodobitve za družbo WhatsApp IE samo sredstvo za pridobitev pogodbenega sprejetja najnovejše različice svojih pogodbenih pogojev. Družba Facebook je izjavila, da to ni poskus pridobiti privolitve za obdelavo podatkov na podlagi člena 6(1), točka (a), Splošne uredbe o varstvu podatkov in da se ne opira nanj (pisna stališča družbe Facebook IE, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 1.1, (C), stran 2 in 3; ter skupno pismo družb Facebook IE in WhatsApp IE EOVP, 14. maja 2021, stran 2). Družba Facebook IE je tudi izjavila, da skladno z njenim razumevanjem namerava družba WhatsApp IE s posodobitvijo, predvideno za maj 2021, uresničiti naslednja dva cilja: (1) izboljšati preglednost za posameznike, na katere se nanašajo osebni podatki, glede tega, kako družba WhatsApp IE trenutno obdeluje svoje podatke, zlasti glede na pripombe in predhodne ugotovitve irskega nadzornega organa v njegovi sedanji čezmejni zakonski preiskavi WhatsAppovih javno dostopnih informacij, ter (2) zagotoviti dodatne informacije o tem, kako v WhatsAppovi storitvi deluje pošiljanje sporočil podjetju (pisna stališča družbe Facebook IE, predložena nadzornemu organu v Hamburgu (DE-HH SA), oddelek 2, 2.15, stran 10; ter skupno pismo družb Facebook IE in WhatsApp IE EOVP, 14. maja 2021, stran 2; in tudi pismo družbe WhatsApp IE irskemu nadzornemu organu, 5. februarja 2021, stran 1 in 2).

¹⁷⁷ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za nujno zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 6.

¹⁷⁸ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), Pismo predsednici EOVP z zahtevo za nujno zavezujočo odločitev EOVP v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov, 3. junija 2021, stran 8.

storitve vmesnika WhatsApp Business API kot upravljavec, zato EOVP ne more ugotoviti nujnosti za ukrepanje na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

195. Glede obdelave, ki se izvaja za štiri druge namene, ki jih je opredelil nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA), vključno z varnostjo, zaščito in celovitostjo ter izboljšanjem proizvodov, EOVP meni, da so bili elementi, ki jih vsebujejo WhatsAppove javno dostopne informacije ter na podlagi katerih EOVP meni, da obstaja verjetnost, da družba Facebook IE obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa kot upravljavec, že vključeni v prejšnjo različico WhatsAppovih javno dostopnih informacij¹⁷⁹.
196. Po mnenju EOVP dejanje sprejetja posodobljenih pogojev, ki vsebujejo podobne problematične elemente kot v prejšnji različici, ne more samo po sebi utemeljiti nujnosti, da bi moral EOVP vodilnemu nadzornemu organu odrediti, naj sprejme končne ukrepe na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov. **EOVP zato meni, da ne obstaja nujnost, da bi moral vodilni nadzorni organ v tem primeru sprejeti končne ukrepe.**
197. Vendar EOVP želi poudariti, da je zelo verjetno, da družba Facebook IE izvaja obdelavo kot upravljavec za namen varnosti, zaščite in celovitosti ter za namen izboljšanja proizvodov. V zvezi s to pomembno zadevo je treba hitro ukrepati in izvesti zakonsko predpisano preiskavo, zlasti da se preveri, ali Facebookove družbe trenutno v praksi izvajajo obdelavo, ki kaže na povezovanje ali primerjanje podatkov uporabnikov družbe WhatsApp IE z drugimi nabori podatkov, ki jih obdelujejo druge Facebookove družbe v okviru drugih aplikacij ali storitev, ki jih ponujajo Facebookove družbe, pospešuje pa jo med drugim uporaba edinstvenih identifikatorjev. Glede na obstoj sklicevanj na tako obdelavo v WhatsAppovih javno dostopnih informacijah in obdobje, ki je minilo od leta 2018, EOVP meni, da mora irski nadzorni organ hitro ukrepati. EOVP zato ob upoštevanju postopkov in ukrepov, ki jih vodilni nadzorni organ že izvaja, da preiskuje zadeve v zvezi z družbama Facebook IE in WhatsApp IE, od vodilnega nadzornega organa zahteva, naj kot prednostno zadevo izvede preiskavo, da ugotovi, ali se take dejavnosti obdelave izvajajo ali ne, ter če se izvajajo, ali imajo ustrezno pravno podlago v skladu s členom 5(1), točka (a), in členom 6(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

4.2.3 Sklepna ugotovitev

198. EOVP meni, da **ne obstaja nujnost, da bi moral vodilni nadzorni organ sprejeti končne ukrepe.**

5 O USTREZNIH KONČNIH UKREPIH

199. Ker **pogoji**, povezani z dokazovanjem obstoja kršitve in nujnosti, **niso izpolnjeni** (glej zgoraj točki 4.1.7 in 4.2.3), EOVP ugotavlja, da ne vidi razloga, da bi zahteval sprejetje končnih ukrepov proti družbi Facebook IE.

¹⁷⁹ Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je irskemu nadzornemu organu poslal pismo že 3. januarja 2019 in v njem opozoril na jezik, ki podpira mnenje, da družba Facebook IE obdeluje podatke kot upravljavec podatkov, ter od irskega nadzornega organa zahteval, naj od družb Facebook IE in WhatsApp IE zahteva dokaz o skladnosti. Nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) je predlagal skupno ukrepanje.

6 NUJNA ZAVEZUJOČA ODLOČITEV

200. Ob upoštevanju zgoraj navedenega in v skladu z nalogami EOVP v skladu s členom 70(1), točka (t), Splošne uredbe o varstvu podatkov glede izdajanja nujnih zavezujočih odločitev na podlagi člena 66 Splošne uredbe o varstvu podatkov EOVP izdaja naslednjo zavezujočo odločitev v skladu s členom 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov:
201. Glede obstoja kršitve je na podlagi predloženih dokazov zelo verjetno, da družba Facebook IE že obdeluje podatke uporabnikov WhatsAppa kot (skupni) upravljavec za skupni namen varnosti, zaščite in celovitosti družbe WhatsApp IE in drugih Facebookovih družb ter za skupni namen izboljšanja proizvodov Facebookovih družb. Vendar pa EOVP ne more ugotoviti, ali se taka obdelava v praksi izvaja.
202. V tem postopku tudi ni na voljo dovolj informacij, da bi bilo mogoče z gotovostjo ugotoviti, da je družba Facebook IE že začela obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa kot (skupni) upravljavec za lastne namene tržnih sporočil in neposrednega trženja ter sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami ter da je družba Facebook IE že začela ali bo kmalu začela obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa kot (skupni) upravljavec za lastni namen v zvezi z vmesnikom WhatsApp Business API.
203. EOVP meni, da v tem postopku nima na voljo dovolj informacij, da bi ugotovil, ali se dogajajo kršitve.
204. Glede obstoja nujnosti EOVP meni, da se člen 61(8) Splošne uredbe o varstvu podatkov v tem konkretnem primeru ne uporablja, zato je treba dokazati nujno naravo zahteve nadzornega organa v Hamburgu (DE-HH SA) iz člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov.
205. EOVP meni, da dejanje sprejetja posodobljenih pogojev, ki vsebujejo podobne problematične elemente kot prejšnja različica, ne more samo po sebi utemeljiti nujnosti, da bi moral EOVP vodilnemu nadzornemu organu odrediti, naj sprejme končne ukrepe na podlagi člena 66(2) Splošne uredbe o varstvu podatkov. EOVP zato meni, da ne obstaja nujnost, da bi moral vodilni nadzorni organ v tem primeru sprejeti končne ukrepe.
206. Ob upoštevanju navedenega EOVP odloča, da **ni treba sprejeti končnih ukrepov** proti družbi Facebook IE.
207. EOVP meni, da je zaradi velike verjetnosti kršitev in zaradi pomanjkljivih informacij v zvezi s petimi nameni, opredeljenimi zgoraj, upravičena njegova odločitev, s katero od irskega nadzornega organa zahteva, naj izvede zakonsko predpisano preiskavo, zlasti da preveri:
- ali se v praksi obdelava, ki jo izvajajo Facebookove družbe za namene varnosti, zaščite in celovitosti ter izboljšanja proizvodov ter ki kaže na povezovanje ali primerjanje podatkov uporabnikov družbe WhatsApp IE z drugimi nabori podatkov, ki jih obdelujejo druge Facebookove družbe v okviru drugih aplikacij ali storitev, ki jih ponujajo Facebookove družbe, pospešuje pa jo na primer uporaba edinstvenih identifikatorjev v zvezi z namenom izboljšanja proizvodov, izvaja ter katere vloge opravljajo vključene Facebookove družbe;
 - ali je družba Facebook IE v praksi že začela obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa kot (skupni) upravljavec za lastne namene tržnih sporočil in neposrednega trženja ter sodelovanja z drugimi Facebookovimi družbami ter katere vloge opravljajo vključene Facebookove družbe;
 - ali je družba Facebook IE v praksi že začela ali bo kmalu začela obdelovati podatke uporabnikov WhatsAppa kot (skupni) upravljavec za lastne namene v zvezi z vmesnikom WhatsApp Business API ter katere vloge opravljajo vključene Facebookove družbe in katere vloge opravljajo podjetja, zlasti kadar se podjetja odločijo opirati se na Facebook za oglaševanje;

– ali bi družba Facebook IE pri uporabi vsebine sporočil, poslanih podjetjem po WhatsAppu, v praksi delovala kot (skupni) upravljavec.

Ker so kršitve za namen varnosti, zaščite in celovitosti družbe WhatsApp IE in drugih Facebookovih družb ter za namen izboljšanja proizvodov Facebookovih družb zelo verjetne, EOVP odloča, da mora irski nadzorni organ kot prednostno zadevo izvesti preiskavo, da ugotovi, ali se take dejavnosti obdelave izvajajo ali ne, ter če se izvajajo, ali imajo ustrezno pravno podlago v skladu s členoma 5(1) in 6(1) Splošne uredbe o varstvu podatkov.

7 KONČNE PRIPOMBE

208. Ta nujna zavezujoča odločitev je naslovljena na irski nadzorni organ, nadzorni organ v Hamburgu (DE-HH SA) in druge zadevne nadzorne organe.

209. Irski nadzorni organ mora o tej nujni zavezujoči odločitvi nemudoma uradno obvestiti družbi Facebook IE in WhatsApp IE.

210. Ko irski nadzorni organ to naredi, je treba nujno zavezujočo odločitev nemudoma javno objaviti na spletišču EOVP, potem ko je družba Facebook IE uradno obveščena.

211. EOVP meni, da ta njegova odločitev ne posega v ocene, ki jih EOVP na zahtevo morda opravi v drugih primerih, tudi če so pri tem vključene iste stranke.

Za Evropski odbor za varstvo podatkov

predsednica

(Andrea Jelinek)