

Warszawa, dnia 2 lutego 2023 r.

STANOWISKO

ZWIĄZKU PRACODAWCÓW BRANŻY INTERNETOWEJ INTERACTIVE ADVERTISING BUREAU POLSKA (IAB POLSKA) W/S PROJEKTÓW: USTAWY PRAWO KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ (PKE), USTAWY WPROWADZAJĄCEJ PKE ORAZ POPRAWEK ZGŁOSZONYCH PRZEZ KLUB PARMAMENTARNY PRAWO I SPRAWIEDLIWOŚCI DO WW. PROJEKTÓW

Na wstępie IAB Polska pragnie podtrzymać swoje zastrzeżenia zgłoszone w Apelu z dnia 22 grudnia 2022 r. do trybu stanowienia zmian w ww. projektach. Ponownie podkreślamy, że taki tryb stanowienia prawa jest sprzeczny z wszelkimi zasadami transparentnego i uczciwego procesu legislacyjnego, w którym przepisy mające ogromny wpływ zarówno na przedsiębiorców zobowiązanych, jak też odbiorców ich usług powinny podlegać szerokim konsultacjom społecznym i spotkaniom warsztatowym celem wypracowania przemyślanych rozwiązań nienaruszających zasady swobody prowadzenia działalności gospodarczej (uwzględniających realia ekonomiczne oraz technologiczne), a także gwarantujących konstytucyjne prawa do wolności i ochrony tajemnicy komunikowania się użytkowników usług świadczonych przez tych przedsiębiorców. Zwracamy także uwagę, że proponowane zmiany wymagają również przeprowadzenia rzetelnej oceny skutków regulacji.

Krótką uwagą dotyczącą poprawek do ustawy wprowadzającej PKE odnoszących się do zmian w ustawie o radiofonii i telewizji (dalej urit)

Drobne zmiany w stosunku do pierwotnej wersji projektu wprowadzone w ramach poprawek zgłoszonych przez Klub Parlamentarny Prawo i Sprawiedliwość nie są odpowiedzią na zgłaszane przez wiele organizacji branżowych, w tym IAB Polska zastrzeżenia do projektu i nie zmieniają faktu, iż pełen zakres proponowanych zmian do urit wymaga pogłębionej analizy i konsultacji z rynkiem. Stąd ponawiamy apel o wyłączenie z ustawy wprowadzającej PKE przepisów odnoszących się do urit i o procedowanie ich w osobnym trybie uwzględniającym konsultacje społeczne.

Uwagi szczegółowe dotyczące poprawek art. 43-53 PKE

IAB Polska ze spokojem przyjmuje, że główny postulat IAB Polska dotyczący niezasadnego i groźnego rozszerzenia obowiązków wynikających z art. 43-53 PKE na wszystkich przedsiębiorców komunikacji elektronicznej (w tym szczególnie istotnych z punktu widzenia IAB Polska podmiotów świadczących publicznie dostępne usługi komunikacji interpersonalnej niewykorzystujące numerów), został w dużej mierze uwzględniony w ramach poprawek zgłoszonych przez klub parlamentarny Prawo i Sprawiedliwość. W wyniku zgłoszonych

poprawek w zdecydowanej większości treść przepisów art. 43-53 PKE przywrócona została do stanu, w jakim znajdowały się one przed rozszerzeniem zakresu podmiotowego obowiązków wynikających z art. 43-53 PKE, które to rozszerzenie pojawiło się w wersji projektu PKE z listopada 2022 r., który został wprowadzony w sposób godzący w zasady należytego procesu legislacyjnego oraz z pominięciem prawidłowych konsultacji publicznych.

Należy jednak zwrócić uwagę, że poprawki zgłoszone przez klub parlamentarny Prawo i Sprawiedliwość **nie cofają wszystkich zmian wprowadzonych w ramach listopadowej wersji projektu PKE.**

Procedowany projekt PKE w omawianym zakresie, tj. również po poprawkach zaproponowanych przez klub parlamentarny Prawo i Sprawiedliwość w dniu 26 stycznia 2023 r., w dalszym ciągu zawiera pewne obowiązki w zakresie retencji danych i udostępniania ich służbom, które formalnie nakładane są na wszystkich przedsiębiorców komunikacji elektronicznej lub wiążą się ze świadczeniem publicznie dostępnej usługi komunikacji elektronicznej, a nie jedynie usług telekomunikacyjnych. Nie wszędzie bowiem i z pewną niekonsekwencją dokonano zamiany słowa „przedsiębiorca komunikacji elektronicznej” na „przedsiębiorca telekomunikacyjny”.

Regulacje odnoszące się do pojęcia „przedsiębiorca komunikacji elektronicznej” lub „publicznie dostępnej usługi komunikacji elektronicznej” lub niejasnego pojęcia „przedsiębiorcy” nadal pozostały w:

- Art. 43 ust. 1 pkt 1 lit. a) tiret czwarty PKE:
który dotyczy udostępniania określonych kategorii danych powstających lub transmitowanych w publicznej sieci telekomunikacyjnej innego **przedsiębiorcy komunikacji elektronicznej** w ramach roamingu krajowego, powstałych w związku ze świadczoną publicznie dostępną usługą telekomunikacyjną.
- Art. 45 ust. 4 PKE:
który dotyczy udostępniania określonych kategorii danych przez przedsiębiorcę, z którym użytkownik końcowy zawarł umowę o świadczenie **publicznie dostępnych usług komunikacji elektronicznej**, w tym o świadczenie usług przedpłaconych.
- Art. 45 ust. 5 PKE:
który dotyczy udostępniania określonych kategorii danych przez przedsiębiorcę w przypadku użytkowników końcowych, którzy zawarli umowę o świadczenie **publicznie dostępnych usług komunikacji elektronicznej** z **przedsiębiorcą** nieświadczącym usług na terytorium Polski, a korzystają z usługi roamingu świadczonego na terytorium Polski.

Wskazane powyżej regulacje, które wciąż znajdują się w procedowanym projekcie PKE, są zdaniem IAB Polska niejasne i uniemożliwiają jednoznaczne ustalenie podmiotów podlegających obowiązkowi wskazanym w art. 43-53 PKE, co z kolei narusza podstawowe zasady prawidłowej legislacji.

Warto również zauważyć, że art. 45 ust. 4 i 5 PKE **odwołują do pojęcia „przedsiębiorcy”,** bez dookreślenia o jakiego przedsiębiorcę chodzi i nie łącząc tego pojęcia bezpośrednio z przedsiębiorcą telekomunikacyjnym ani z przedsiębiorcą komunikacji elektronicznej, co rodzi

pytania dotyczące celowości takiej regulacji i potencjalnej szerokiej interpretacji tego pojęcia. Mając jednocześnie na uwadze fakt, że jest to jedyne miejsce posłużenia się na gruncie analizowanych przepisów pojęciem „przedsiębiorcy” bez dookreślenia o jakiego przedsiębiorcę chodzi, można przypuszczać, że taki sposób zredagowania poprawki może być pewnym niedopatrzeniem.

Niezależnie od powyższego, obecnie proponowane brzmienie analizowanych przepisów poddaje również w wątpliwość, czy celem zgłoszonych poprawek rzeczywiście było całkowite zwolnienie z tych obowiązków wszystkich przedsiębiorców komunikacji elektronicznej.

W związku z powyższym IAB Polska proponuje wprowadzenie następujących zmian poprzez nadanie wskazanym poniżej przepisom następującego brzmienia:

- Art. 43 ust. 1 pkt 1 lit. a) tiret czwarty PKE:
„danych lokalizacyjnych, o których mowa w art. 381 ust. 1 pkt 3, powstających lub transmitowanych w publicznej sieci telekomunikacyjnej innego przedsiębiorcy **telekomunikacyjnego** w ramach roamingu krajowego, powstałych w związku ze świadczoną publicznie dostępną usługą telekomunikacyjną.”
- Art. 45 ust. 4 PKE:
„Do udostępniania danych o lokalizacji urządzenia końcowego, o których mowa w art. 381 ust. 1 pkt 4, z wyjątkiem ust. 3, zobowiązany jest przedsiębiorca **telekomunikacyjny**, z którym użytkownik końcowy zawarł umowę o świadczenie publicznie dostępnych usług **telekomunikacyjnych**, w tym o świadczenie usług przedpłaconych”.
- Art. 45 ust. 5 PKE:
„W przypadku użytkowników końcowych, którzy zawarli umowę o świadczenie publicznie dostępnych usług **telekomunikacyjnych** z przedsiębiorcą **telekomunikacyjnym** nieświadczącym usług na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, a korzystają z usługi roamingu świadczonego na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, dane o lokalizacji urządzeń końcowych, o których mowa w art. 381 ust. 1 pkt 4, udostępnia przedsiębiorca telekomunikacyjny, z którego sieci korzysta to urządzenie”.

Wprowadzenie tych zmian pozwoli na wyjaśnienie wątpliwości i niejednoznaczności powstających na gruncie analizowanych przepisów oraz sprawi, że wynikające z nich obowiązki będą spójne z pozostałymi obowiązkami wynikającymi z art. 43-53 PKE. Należy bowiem zauważyć, że celem zgłoszonych poprawek, który był publicznie deklarowany przez ich autorów, jest nałożenie powyższych obowiązków wyłącznie na przedsiębiorców telekomunikacyjnych.

Na koniec ponownie apelujemy, by prace związane z nowelizacją ustawy o radiofonii i telewizji oraz zmiany wykraczające poza zakres dyrektywy – Europejski Kodeks Łączności Elektronicznej poprzedziły prawidłowo przeprowadzone konsultacje publiczne umożliwiające udział w nich wszystkich zainteresowanych podmiotów. Podkreślamy, że proces legislacyjny powinien zapewniać maksymalną transparentność i możliwość zgłaszania uwag przez wszystkie zainteresowane podmioty. Zastrzegamy możliwość dalszego zgłaszania uwag w toku dalszych prac nad projektami.

Z poważaniem,



Włodzimierz Schmidt

Prezes Zarządu