
Akt o usługach cyfrowych (DSA) Pytania i odpowiedzi część 1

1. PYTANIE: Czy udostępnianie formularza kontaktowego w ramach strony internetowej, w ramach którego można wysłać wiadomość do dostawcy podlega pod DSA?

Odpowiedź:

Potencjalnie w grę wchodzi usługa hostingu (przechowywania informacji). DSA definiuje usługę „hostingu” jako usługę polegającą na przechowywaniu informacji przekazanych przez odbiorcę usługi oraz na jego żądanie. Istotne są dwa elementy: informacje muszą być przekazane przez odbiorcę usługi oraz na jego żądanie.

Dlatego na powyższe pytanie należy odpowiedzieć przecząco. W przypadku opisanym powyżej nie chodzi o przyjmowanie informacji na żądanie odbiorcy. W tym przypadku podmiot pozyskujący informacje (w ten sposób) ma interes w tym aby te informacje uzyskać / przechowywać. Oczywiście do podmiotu udostępniającego formularz znajdzie zastosowanie ustawa o świadczeniu usług drogą elektroniczną (uśude) - poza art. 12-15 uśude (które zostaną uchylone przez DSA).

Ujmując inaczej, DSA nie dotyczy przypadku, gdy dostawca tworzy informacje czy pozyskuje ją we własnym interesie. Kwestii tej dotyczy także motyw 18 DSA. Motyw ten odwołuje się bezpośrednio do kwestii odpowiedzialności dostawców. Moim zdaniem pośrednio dotyczy w ogóle pojęcia usługi pośredniej i tego do jakich przypadków znajduje DSA (kwestia tego motywu zostanie omówiona także poniżej).

Do powyższego należy dodać, że DSA będzie dotyczyć dostawcy usługi hostingu stron www, który będzie przechowywał w imieniu odbiorcy usługi (podmiotu korzystającego z usługi hostingu) informacje przekazane w ramach wskazanego formularza.

2. PYTANIE: Jak ocenić przypadek, gdy organizator wycieczek zamieszcza na swojej stronie internetowej informacje o hotelu, z którego będą korzystać uczestnicy wycieczki (pośrednio jest to informacje dotycząca podmiotu trzeciego - hotelu)?

Odpowiedź:

Na powyższe pytanie należy odpowiedzieć podobnie jak w przypadku pytania nr 1. Organizator wycieczek przechowuje w tym przypadku informacje dotyczącą podmiotu trzeciego (np. hotelu). Nie mniej to nie jest przypadek przechowywania informacji na żądanie innego podmiotu. Organizator w tym przypadku najpewniej tworzy teksty a co najmniej je redaguje czy dobiera.

Inaczej należałoby ocenić przypadek modelu biznesowego w ramach, którego platforma internetowa publikuje informacje przekazane przez hotel - np. w ten sposób



pośrednicząc pomiędzy hotelem i uczestnikiem wycieczki (konsumentem).

3. PYTANIE: Jakie są podstawowe obowiązki dostawców usług hostingu?

Odpowiedź:

Najistotniejsze wymagania, które będą dotyczyć większość dostawców usług pośrednich (zwłaszcza hostingu) to:

- Wskazanie punktów kontaktowych dla odbiorców usług;
- Dostosowanie regulaminu usługi (warunków) poprzez zamieszczenie informacji na temat wszelkich ograniczeń, które są nakładane w związku z korzystaniem z ich usług, w odniesieniu do informacji przekazywanych przez odbiorców usługi (Informacje te muszą zawierać informacje na temat wszelkich polityk, procedur, środków i narzędzi wykorzystywanych na potrzeby moderowania treści);
- Przyjmowanie zgłoszeń dotyczących treści nielegalnych i podejmowanie działań w tym zakresie;
- Przekazywanie uzasadnienia (co ma wykluczyć arbitralność dostawcy) odnośnie podejmowanych działań przeciwko treści które są nielegalne lub naruszają warunki umowy.

Dodatkowe obowiązki dotyczą platform internetowych – zob. pkt 4 poniżej.

4. PYTANIE: Czy usługą pośrednią będzie zamieszczanie ogłoszeń rekrutacyjnych, ofert dotyczących usług medycznych (usługi świadczone przez lekarzy) czy opinii dotyczących pracodawców.

Odpowiedź:

Zdecydowanie tak. W każdym z opisanych przypadków dostawca usługi (serwis internetowy) przechowuje informacje na żądanie i w interesie odbiorców usługi (tych którzy chcą je tam zamieścić). Należy zwrócić uwagę, że w tym przypadku nie ma znaczenia czy odbiorca usługi (korzystający z serwisu) zamieści informacje dotyczące jego samego (np. publikując ofertę świadczenia określonej usługi np. remontu) czy odnośnie innej osoby / organizacji (np. opinie dotyczące pracodawców).

Tego typu serwisy będą na ogół kwalifikowane jako platformy internetowe. Platformy internetowe mają na gruncie DSA dodatkowe obowiązki (poza wskazanymi w pkt 3 powyżej). Platforma internetowa zgodnie z DSA oznacza usługę hostingu, która na żądanie odbiorcy usługi przechowuje i rozpowszechnia publicznie informacje, chyba że takie działanie jest nieznaczną lub wyłącznie poboczną cechą innej usługi lub nieznaczną funkcją głównej usługi, i ze względów obiektywnych i technicznych nie można z niej skorzystać bez takiej innej usługi, a włączenie takiej cechy lub



funkcji w taką inną usługę nie jest sposobem na obejście stosowania niniejszego rozporządzenia.

Platformy internetowe (z wyłączeniem mikro i małych przedsiębiorców) muszą m.in.:

- **Wprowadzić wewnętrzny system rozpatrywania skarg.**

Zgodnie z art. 20 ust. 1 DSA dostawcy platform internetowych zapewniają odbiorcom usługi, w tym osobom lub podmiotom, które dokonały zgłoszenia – przez okres co najmniej sześciu miesięcy od podjęcia decyzji, o której mowa w niniejszym ustępie – dostęp do skutecznego wewnętrznego systemu rozpatrywania skarg, który umożliwia im elektroniczne i bezpłatne wnoszenie skarg na decyzję podjętą przez dostawcę platformy internetowej po otrzymaniu zgłoszenia, lub na następujące decyzje podjęte przez dostawcę platformy internetowej ze względu na fakt, iż informacje przekazane przez odbiorców stanowią nielegalne treści lub są niezgodne z warunkami korzystania z usług dostawcy:

- a) decyzje w sprawie usunięcia informacji lub uniemożliwienia do nich dostępu lub ograniczeniu widoczności informacji;
- b) decyzje w sprawie zawieszenia lub zakończenia świadczenia usługi, w pełni lub częściowo, na rzecz odbiorców;
- c) decyzje w sprawie zawieszenia lub zamknięcia konta odbiorców;
- d) decyzje w sprawie zawieszenia, zakończenia lub ograniczenia w inny sposób możliwości monetyzacji informacji przekazanych przez odbiorców.

- **Reagować na powtarzające się przypadki zamieszczania treści nielegalnych.**

Zgodnie z art. 23 ust. 1 DSA dostawcy platform internetowych zawieszają na rozsądny okres i po wydaniu uprzedniego ostrzeżenia świadczenie usług na rzecz odbiorców usługi często przekazujących oczywiście nielegalne treści.

Mają obowiązek przekazywać KE decyzje i uzasadnienia, dotyczące moderacji treści (np. blokowanie kont użytkowników), w celu umieszczenia ich w dostępnej publicznie bazie danych nadającej się do odczytu maszynowego zarządzanej przez KE. Dostawcy platform internetowych zapewniają, aby przekazywane informacje nie zawierały danych osobowych.

Wskazana baza danych dostępna jest pod adresem:

<https://transparency.dsa.ec.europa.eu/>

Należy zwrócić uwagę, że platformy internetowe umożliwiające zawieranie umów pomiędzy przedsiębiorcami i konsumentami (czyli umożliwiające nie tylko



publikowanie informacji) mają jeszcze dalej idące obowiązki wskazane w art. 30-32 DSA.

5. PYTANIE: Czy usługą pośrednią będzie aplikacja mobilna programu lojalnościowego?

Odpowiedź:

Moim zdaniem dostawcą takiej usługi pośredniej będzie podmiot technicznie obsługujący tę aplikację, jeżeli realizacje te czynności na rzecz przedsiębiorcy – strony programu lojalnościowego.

W tym przypadku będziemy mieć następujące role:

- Dostawca aplikacji a jednocześnie podmiot hostujący dane przekazane w ramach aplikacji + przedsiębiorca korzystający z aplikacji i udostępniający ją dla swoich użytkowników (konsumentów – korzystających z programu lojalnościowego).

W tej konfiguracji przedsiębiorca korzystający z aplikacji jest odbiorcą usługi w rozumieniu DSA.

- Przedsiębiorca korzystający z aplikacji i udostępniający ją dla swoich użytkowników + usługobiorcy = konsumentki korzystający z aplikacji i programu lojalnościowego.

W tej konfiguracji przedsiębiorca jest usługodawcą w rozumieniu usude ale nie jest dostawcą usługi hostingu (w rozumieniu DSA) względem konsumentów. Względem konsumentów świadczy usługę w rozumieniu usude.

6. PYTANIE: c.d., a jeśli w takiej aplikacji obsługi programu lojalnościowego odbywa się profilowanie?

Odpowiedź:

DSA nie zakazuje profilowania w ogóle. Zakazuje reklamy opartej na profilowaniu danych szczególnych kategorii w przypadku platform internetowych. Dodatkowo – (zgodnie z art. 28 ust. 2 DSA) dostawcy platform internetowych nie mogą prezentować na swoim interfejsie reklam opartych na profilowaniu z wykorzystaniem danych osobowych odbiorcy usługi, jeżeli wiedzą z wystarczającą pewnością, że odbiorca usługi jest małoletni.

Powyższe przepisy dotyczą konfiguracji: dostawca usługi pośredniej (usługi platformy internetowej) -> odbiorca usługi. Natomiast w przypadku opisanym



w pytaniu co do zasady nie znajdzie zastosowania DSA w konfiguracji przedsiębiorca (udostępniający aplikację) i konsument.

7. PYTANIE: Czy DSA znajdzie zastosowanie do sklepu internetowego, gdzie sprzedawane są tylko produkty wyłącznie własne i w tym celu można założyć konto (bez forum / bez opinii)?

Odpowiedź:

W tym przypadku moim zdaniem nie znajdzie (co do zasady) zastosowania DSA. Bo nie jest to usługa pośrednia. Usługodawca w ramach sklepu internetowego nie przyjmuje danych na żądanie odbiorcy (tylko ma w tym własny cel / interes).

DSA może jednak znaleźć zastosowanie do powyższej sytuacji w zakresie:

- Opinii / komentarzy zamieszczanych przez użytkowników sklepu;
- Dostawcy usługi hostingu strony www -> względem przedsiębiorcy „właściciela” sklepu.

8. PYTANIE: Czy aspekt neutralności wynika z konkretnego motywu / przepisu DSA?

Odpowiedź:

Tak - chodzi o motyw 18 DSA:

Wyłączenia odpowiedzialności ustanowione w niniejszym rozporządzeniu nie powinny mieć zastosowania, w przypadku gdy dostawca usług pośrednich zamiast ograniczać się do świadczenia usług w sposób neutralny poprzez czysto techniczne i automatyczne przetwarzanie informacji przekazanych przez odbiorcę usług, odgrywa aktywną rolę, która może pozwolić mu na powzięcie wiedzy o tych informacjach lub sprawowanie nad nimi kontroli. Wyłączenia te nie powinny zatem być dostępne w przypadku odpowiedzialności za informacje przekazane nie przez odbiorcę usługi, lecz przez samego dostawcę usługi pośredniej, w tym w przypadku gdy odpowiedzialność redakcyjną za opracowanie tych informacji ponosi dany dostawca.

Powyższy motyw dotyczy kwestii odpowiedzialności dostawcy. Moim zdaniem kwestia neutralności to problem szerszy – w ogóle stosowania DSA, w szczególności w przypadku hostingu. Jeżeli dostawca tworzy informację (czyli nie ma statusu „neutralności”) to trudno powiedzieć, żeby to był przypadek (jak to definiuje DSA w przypadku hostingu) przechowywania informacji na żądanie odbiorcy usługi.



9. PYTANIE: Czy dostawca usługi np. publikowania ofert podmiotów trzecich odpowiada za to czy podmiot publikujący zdjęcia dysponuje zgodą na rozpowszechnianie wizerunku.

Odpowiedź:

W tym przypadku chodzi o usługę hostingu, która polega przechowywaniu informacji (np. zdjęć) przekazanych przez odbiorcę usługi oraz na jego żądanie. W tym przypadku dostawcą jest podmiot umożliwiający publikację ofert (w tym zdjęć) a odbiorcą ten kto te zdjęcia publikuje. Odbiorcą usługi będzie też podmiot przeglądający informację ponieważ zgodnie z DSA, pojęcie „odbiorca usługi” oznacza osobę fizyczną lub prawną, która korzysta z usługi pośredniej, w szczególności w celu poszukiwania informacji lub udostępnienia jej.

Podmiot publikujący wskazane oferty, zgodnie z art. 6 DSA nie będzie odpowiadał za to, że publikowane treści mają charakter nielegalny (np. naruszają prawo do wizerunku) jeżeli:

- a) nie ma faktycznej wiedzy o nielegalnej działalności lub nielegalnych treściach, a w odniesieniu do roszczeń odszkodowawczych – nie wie o stanie faktycznym lub okolicznościach, które w sposób oczywisty świadczą o nielegalnej działalności lub nielegalnych treściach;
- lub
- b) podejmuje bezzwłocznie odpowiednie działania w celu usunięcia lub uniemożliwienia dostępu do nielegalnych treści, gdy uzyska taką wiedzę lub wiadomość.

Jednocześnie na dostawców usług pośrednich DSA nie nakłada ogólnego obowiązku monitorowania informacji, które dostawcy ci przekazują lub przechowują, ani aktywnego ustalania faktów lub okoliczności wskazujących na nielegalną działalność.

Natomiast oczywiście dostawca będzie musiał reagować w przypadku dokonanego zgłoszenia dotyczącego treści nielegalnych. W szczególności zgodnie z art. 16 DSA. Zgodnie z treścią tego przepisu:

dostawcy usług hostingu rozpatrują wszystkie zgłoszenia, które otrzymują w odniesieniu do treści nielegalnych oraz podejmują decyzje w odniesieniu do informacji, których dotyczą zgłoszenia, w sposób terminowy, niearbitralny i obiektywny oraz z zachowaniem należytej staranności.



10. PYTANIE: Jakie elementy powinny znaleźć się w regulaminie usługi zgodnie z DSA?

Odpowiedź:

Takie ogólne określenie nie będzie wystarczające. W warunkach korzystania z usług dostawcy usług pośrednich uwzględniają informacje na temat wszelkich ograniczeń, które nakładają w związku z korzystaniem z ich usług, w odniesieniu do informacji przekazywanych przez odbiorców usługi. Informacje te muszą zawierać informacje na temat wszelkich polityk, procedur, środków i narzędzi wykorzystywanych na potrzeby moderowania treści, w tym na temat algorytmicznego podejmowania decyzji i przeglądu dokonywanego przez człowieka, a także na temat regulaminu wewnętrznego systemu rozpatrywania skarg. Informacje te formułuje się jasno i w sposób prosty, zrozumiały, przyjazny dla użytkownika i jednoznaczny oraz podaje do wiadomości publicznej w łatwo dostępnym i nadającym się do odczytu maszynowego formacie.

Realizacja wskazanego wymogu polegać będzie m.in. na wskazaniu:

- typu informacji podlegające moderacji (treści nielegalne / naruszające warunki umowy);
- zasięgu terytorialny (jak identyfikowane będą treści nielegalne w przypadku usług kierowanych do wielu krajów UE);
- Źródła informacji o braku nielegalności;
- sposobu identyfikacji treści (mechanizmy zautomatyzowane / inne);
- Sposobu podejmowania decyzji w odniesieniu do treści – aspekt techniczny;
- Wskazania etapu (np. czy przed publikacją);
- Reakcji na zidentyfikowanie treści (np. blokowanie treści / konta);
- Procedury i narzędzia służące do identyfikacji treści, przyjmowania zgłoszeń i rozpatrywania skarg.

Metryka dokumentu

| NUMER/DATA | OPIS ZMIAN / AUTORZY |
|--------------|------------------------------|
| 1/2024-02-11 | Pierwsze wydanie. M.Gumularz |

| | | |
|---|--|--------|
|  | LICENCJA: CC BY-SA 4.0 Uznanie autorstwa-Na tych samych warunkach 4.0 Międzynarodowe | Strona |
| | NEWTECHLAW.EU sp. z o.o. NIP 6793277655 KRS 0001059923 REGON 526466180 | 7 |