

## ÚŘAD PRO OCHRANU OSOBNÍCH ÚDAJŮ

Pplk. Sochora 27, 170 00 Praha 7

tel.: 234 665 111, fax: 234 665 444

email: [posta@uouu.cz](mailto:posta@uouu.cz), [www.uouu.cz](http://www.uouu.cz)



Čj. UOOU-00341/21-50



Praha 23. srpna 2021

### Vyřízení námitek proti kontrolním zjištěním uvedeným v protokolu o kontrole čj. UOOU-00341/21-46 ze dne 1. června 2021

Úřad pro ochranu osobních údajů (dále jen „Úřad“) jako kontrolní orgán dle zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole (kontrolní řád), obdržel dne 9. června 2021 od společnosti [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED]: [REDACTED] (dále jen „kontrolovaná“), námítky (níže rozděleny na čtyři) proti všem kontrolním zjištěním uvedeným v protokolu o kontrole čj. UOOU-00341/21-46 ze dne 1. června 2021 (dále jen „protokol o kontrole“).

V souladu s § 14 odst. 1 kontrolního řádu je příslušný k vyřízení námitek předseda Úřadu.

Podané námítky podle ustanovení § 14 kontrolního řádu vyřizují takto:

- 1. Námítce** směřující proti kontrolním zjištěním č. 1.1 a 1.2 protokolu o kontrole, kde je konstatováno, že kontrolovaná se v období do 25. března 2021 ve vztahu k předmětu kontroly, tedy zpracování osobních údajů při provozování internetového portálu zaměřeného na rezervaci termínů očkování proti onemocnění COVID-19, nacházela v postavení správce ve smyslu čl. 4 bod 7 nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) 2016/679 ze dne 27. dubna 2016 o ochraně fyzických osob v souvislosti se zpracováním osobních údajů a o volném pohybu těchto údajů a o zrušení směrnice 95/46/ES a v době od 26. března 2021 se nachází v postavení dalšího zpracovatele (v rámci řetězení zpracovatelů) pro správce, Ministerstvo zdravotnictví České republiky, se sídlem Palackého náměstí 375/4, 128 01 Praha 2 (dále jen „Ministerstvo zdravotnictví“), prostřednictvím zpracovatele, Národní agentury pro komunikační a informační technologie, s.p., se sídlem Kodaňská 1441/46, 101 00 Praha 10 - Vršovice (dále jen „NAKIT“), **se vyhovuje**.

**V této souvislosti kontrolovaná** sdělila, že v rámci provozování činnosti v projektu Chytrá karanténa – Centrální očkovací systém se nikdy nenacházela v postavení správce osobních

údajů, ale vždy byla dalším zpracovatelem dle čl. 28 odst. 4 nařízení (EU) 2016/679, přičemž postupovala dle pokynů správce, kterým je Ministerstvo zdravotnictví, a zpracovatele, kterým je NAKIT. Kontrolovaná je dle svého vyjádření pouze technický dodavatel registračního a rezervačního systému a účel zpracování vždy určoval správce – Ministerstvo zdravotnictví. Dále kontrolovaná uvedla, že vláda České republiky zřídila Radu vlády pro zdravotní rizika, jejímž úkolem je zejména koordinace strategického přístupu v rámci jednotlivých zdravotních hrozeb, podpora Integrovanému centrálnímu řídicímu týmu, dohled nad jeho činností a prosazování opatření směřujících k eliminaci zdravotních hrozeb, mezi které patří také vývoj jednotlivých podpůrných nástrojů včetně Centrálního rezervačního systému. Jelikož se pandemie velmi dynamicky vyvíjela a bylo potřeba zcela pružné reakce, byly pokyny předávány Ministerstvu zdravotnictví, NAKIT a dalším dodavatelům v rámci Integrovaného centrálního řídicího týmu a až následně byly vždy řádně smluvně opatřeny, neboť tato část vyžaduje delší přípravu oproti operativnímu rozhodování. K předávání pokynů byl dle vyjádření kontrolované používán mimo jiné nástroj Archirepo, jehož výpis pokynů kontrolovaná předložila.

**K tomu uvádím,** že kontrolou bylo zjištěno, že kontrolovaná (poskytovatel) uzavřela s NAKIT (objednatel a zároveň zpracovatel pro správce, kterým je Ministerstvo zdravotnictví) smlouvu o poskytování softwarových a odborných služeb čj. [REDAKCE] ze dne 8. října 2020, která je zveřejněna na [REDAKCE] pod názvem „Zajištění centrálního rezervačního systému“. Účelem této smlouvy (viz poslední odstavec čl. 1) „*je poskytnutí Předmětu plnění pro vzájemnou spolupráci Objednatele s koncovým zákazníkem Ministerstvo zdravotnictví na provozu uživatelsky komfortním rezervačním systémem pro výběr termínu na odběr testu na nemoc COVID-19, který bude zajišťovat vysokou dostupnost blízkého odběrového místa COVID-19 s minimální čekací dobou. Tento rezervační systém je určený jak pro osoby indikované na základě chytré karantény, tak i pro osoby, které chtějí podstoupit test dobrovolně (samoplátce)*“. Uvedená smlouva se tedy týká zajištění rezervačního systému pro rezervaci termínů na testování na COVID-19 a nikoli pro rezervaci termínu očkování proti onemocnění COVID-19. Uvedená smlouva byla změněna dvěma dodatky. Dodatek č. 1 ze dne 17. prosince 2020 zveřejněný na [REDAKCE] pod názvem „Navýšení celkové ceny Předmětu plnění Smlouvy o 376 000,- Kč“ se týká změny (zvýšení) počtu odběrných míst zařazených do rezervačního systému pro rezervaci termínů na testování a s tím související změny (zvýšení) sjednané ceny. Dodatkem č. 2 ze dne 26. března 2021 zveřejněným na [REDAKCE] byl změněn předmět smlouvy a to „*Vzhledem k realizaci záměru Vlády ČR očkovat obyvatelstvo České republiky vznikla potřeba rozšíření rezervačního systému používaného pro provádění PCR a antigenních testů o možnost rezervace na očkování pro plátce pojištění (občany) ČR a cizince se zdravotním pojištěním na území ČR*“. Jedním z předmětů tohoto dodatku, uvedeném v čl. 2, odst. 2.1 písm. a) je „*zpřístupnění a poskytování služby rezervační komponenty portálu centrálního rezervačního systému (CRS) pro neomezený počet odběrných míst a očkovacích míst (OM a OČM) COVID19...*“. Rezervační systém termínů na očkování byl spuštěn 15. ledna 2021, avšak k uzavření (zpracovatelské) smlouvy mezi kontrolovanou a NAKIT týkající se zpracování osobních údajů za účelem registrace subjektů údajů k očkování došlo až 26. března 2021, z čehož kontrolující učinili závěr, že do 25. března 2021 se kontrolovaná ve vztahu k registraci na očkování nacházela v pozici správce osobních údajů zájemců o očkování a uzavřením smlouvy dne 26. března 2021 se stala dalším zpracovatelem.

Správce osobních údajů se dle čl. 4 bod 7 nařízení (EU) 2016/679 rozumí fyzická nebo právnická osoba, orgán veřejné moci, agentura nebo jiný subjekt, který sám nebo společně s jinými určuje účely a prostředky zpracování osobních údajů. Zpracovatelem se pak dle čl. 4 bod 8 nařízení (EU) 2016/679 rozumí fyzická nebo právnická osoba, orgán veřejné moci, agentura nebo jiný subjekt, který zpracovává osobní údaje pro správce. Zpracování zpracovatelem se dle čl. 28 odst. 3 nařízení (EU) 2016/679 řídí smlouvou nebo jiným právním aktem podle práva Unie nebo členského státu. Pokud zpracovatel zapojí dalšího zpracovatele, musí být dle čl. 28 odst. 4 nařízení (EU) 2016/679 tomuto dalšímu zpracovateli uloženy na základě smlouvy nebo jiného právního aktu podle práva Unie nebo členského státu stejné povinnosti na ochranu údajů, jaké jsou uvedeny ve smlouvě nebo jiném právním aktu mezi správcem a zpracovatelem. Uvedené smlouvy či jiné právní akty musí být dle čl. 28 odst. 9 nařízení (EU) 2016/679 vyhotoveny písemně, v to počítaje i elektronickou formu.

Účelem zpracování osobních údajů zájemců o očkování proti onemocnění COVID-19 je provedení očkování obyvatel České republiky, přičemž zájemci o očkování se mohou na očkování registrovat a následně si zarezervovat termín očkování prostřednictvím Centrálního rezervačního systému.

O očkování obyvatelstva rozhodlo Ministerstvo zdravotnictví mimořádným opatřením ze dne 13. ledna 2021 č. j. MZDR 1595/2021-1/MIN/KAN, kterým nařídilo všem poskytovatelům zdravotních služeb, jimž byl dodán léčivý přípravek obsahující očkovací látku proti onemocnění COVID-19, aby s účinností ode dne 14. ledna 2021 prováděli očkování osob, které jsou účastny systému veřejného zdravotního pojištění v České republice nebo osob, které mají v České republice nárok na poskytnutí zdravotních služeb, jako by byly účastny systému veřejného zdravotního pojištění v České republice, a to v souladu s Metodickým pokynem pro očkovací kampaň Plán očkování ze dne 12. ledna 2021, připraveným Ministerstvem zdravotnictví a aktualizovaným 5. března a 17. června 2021 (dále jen „Metodický pokyn pro očkovací kampaň“), který vzala vláda České republiky na vědomí usnesením č. 34 ze dne 13. ledna 2021. Následujícím mimořádným opatřením Ministerstva zdravotnictví ze dne 13. ledna 2021 č. j. MZDR 1596/2021-1/MIN/KAN bylo všem poskytovatelům, s výjimkou poskytovatelů v oboru všeobecné praktické lékařství, s účinností od 14. ledna 2021 nařízeno využívat Centrální rezervační systém jako elektronický nástroj celorepublikového řízení očkování proti onemocnění COVID-19 pro rezervaci individuálních zájemců o očkování. Proces očkování včetně zpracování osobních údajů je podrobně upraven v Metodickém pokynu pro očkovací kampaň. Účel (zajištění očkování) a prostředky (mimo jiné Centrální rezervační systém) zpracování osobních údajů zájemců o očkování tedy stanovilo Ministerstvo zdravotnictví, které je třeba považovat za správce osobních údajů ve smyslu čl. 4 bod 7 nařízení (EU) 2016/679.

Ministerstvo zdravotnictví, jakožto správce osobních údajů, uzavřelo dne 30. července 2020 s NAKIT zpracovatelskou smlouvu o poskytování softwarových, odborných a mobilních služeb – Chytrá karanténa 2.0, která se původně netýkala provozování rezervačního systému pro rezervování termínu očkování. Tato smlouva byla upravena dodatky č. 1 - 3 (ze dne 8. října 2020, 16. prosince 2020 a 19. března 2021). Prvním dodatkem byl rozšířen předmět plnění o Centrální rezervační systém pro neomezený počet odběrových míst

na COVID-19 pro osoby s povinným testem dle vydané žádanky i pro samoplátce (Rosomák). Druhý dodatek není pro účely kontroly podstatný. Dodatkem č. 3 bylo upraveno využití Centrálního rezervačního systému pro neomezený počet odběrových a očkovacích míst. V čl. 1 dodatku č. 3 je uvedeno, že „dne 13.1. 2021 projednala Vláda ČR Metodický pokyn pro očkovací kampaň připravený MZ, který v příloze č. 4 popisuje IT podporu očkování s využitím nástrojů Chytré karantény, zejména rezervačního systému CRS (Rosomák)“. Z uvedené smlouvy a jejích dodatků vyplývá, že NAKIT je zpracovatelem osobních údajů.

Z výše citované smlouvy čj. ██████████ ze dne 8. října 2020 (včetně jejích dodatků) uzavřené mezi kontrolovanou a NAKIT pak vyplývá, že kontrolovaná se nachází v pozici dalšího zpracovatele osobních údajů zájemců o očkování proti onemocnění COVID-19. Kontrolovanou považuje za dalšího zpracovatele pro NAKIT ohledně rezervačního modulu Centrálního rezervačního systému i Ministerstvo zdravotnictví (správce), což výslovně uvádí např. v Posouzení vlivu na ochranu osobních údajů (ze dne 9. ledna 2021, čl. 3.2), v záznamu o činnostech zpracování (předloženém Ministerstvem zdravotnictví dne 10. února 2021, str. 1), v dokumentu Informace o zpracování osobních údajů v rámci Projektu: IT podpora OČKOVÁNÍ (str. 6), kterým jsou informovány subjekty údajů o zpracování osobních údajů při registraci k očkování. Skutečnost, že kontrolovaná je dodavatelem (a tedy dalším zpracovatelem osobních údajů zájemců o testování a očkování) rezervačního modulu Centrálního rezervačního systému, vyplývá i z Metodického pokynu pro očkovací kampaň (zejm. v příloze č. 4).

Centrální rezervační systém s pracovním názvem „Rosomák“ je dle přílohy č. 4 Metodického pokynu pro očkovací kampaň soustava několika aplikačních komponent, tvořící nadstavbu Informačního systému infekčních nemocí, přičemž jednotlivé komponenty jsou vzájemně propojené, ale zároveň samostatně funkční. Rezervační komponenta Centrálního rezervačního systému je rezervační systém s webovým portálem, který zajišťuje rezervace termínu na odběr testu nebo očkování. Původně byl Centrální rezervační systém používán pouze pro rezervaci termínů pro provádění PCR a antigenních testů, u něhož je správcem osobních údajů Ministerstvo zdravotnictví, zpracovatelem NAKIT a dalším zpracovatelem kontrolovaná, jak vyplývá z výše uvedeného. Spuštěním rezervace termínu očkování dne 15. ledna 2021 byl Centrální rezervační systém rozšířen o tuto další službu. Smlouva o zpracování osobních údajů zájemců o očkování sice byla mezi Ministerstvem zdravotnictví a NAKIT uzavřena, resp. došlo k rozšíření stávající smlouvy, až ke dni 19. března 2021, a mezi NAKIT a kontrolovanou ke dni 26. března 2021, nicméně je zřejmé, že rozšířením zpracování osobních údajů o zájemce o očkování došlo pouze k rozšíření stávajícího zpracování osobních údajů, které na faktické postavení kontrolované jakožto dalšího zpracovatele nemělo vliv. Sama kontrolovaná v rámci podaných námitek uvedla, že pandemie se dynamicky vyvíjela a bylo třeba operativního rozhodování, přičemž veškeré kroky byly vždy následně řádně smluvně upraveny, jelikož tato část vyžaduje delší čas na přípravu. Z uvedeného rovněž vyplývá, že dnem uzavření smlouvy nedošlo ke změně v postavení kontrolované v rámci již probíhajícího zpracování osobních údajů, ale došlo pouze ke smluvnímu potvrzení již existujícího vztahu, byť k tomu z pohledu nařízení (EU) 2016/679 došlo opožděně.

Při posuzování, zda se kontrolovaná nachází v postavení správce nebo zpracovatele, resp. dalšího zpracovatele, je třeba vycházet ze skutečného stavu, tedy z toho, který subjekt

stanovil účel a prostředky zpracování a kdo zpracovává osobní údaje pro správce, příp. zpracovatele. Přestože kontrolovaná zpracovávala osobní údaje zájemců o očkování, aniž by měla uzavřenu smlouvu o zpracování jejich osobních údajů s NAKIT, neexistence této smlouvy z ní automaticky nečiní správce. Ačkoli správce a zpracovatel, příp. další zpracovatel jsou povinni uzavřít písemnou smlouvu dle čl. 28 odst. 3 a 4 nařízení (EU) 2016/679, tato smlouva sama o sobě vztah mezi správcem a zpracovatelem nezakládá. Chybějící písemná smlouva (pokud neexistuje jiný právní akt) je porušením čl. 28 odst. 3 nařízení (EU) 2016/679, avšak neexistenci vztahu mezi správcem a zpracovatelem z tohoto porušení nelze vyvozovat, ba právě naopak, je-li možné nesplnění povinnosti uzavřít písemnou smlouvu považovat za přestupek, musí vztah mezi správcem a zpracovatelem existovat. Jinými slovy, pokud byla kontrolovaná v postavení dalšího zpracovatele v rámci zpracování osobních údajů zájemců o provedení testu na COVID-19 a zpracování osobních údajů bylo z pokynu správce rozšířeno o osobní údaje zájemců o očkování, pak samotné pozdní uzavření smlouvy týkající se rozšíření předmětu zpracování nemůže z dalšího zpracovatele učinit správce. Stejně tak by se dnem uzavření smlouvy nemohla kontrolovaná (pokud by byla správcem) stát dalším zpracovatelem, aniž by se na prováděném zpracování osobních údajů fakticky cokoli změnilo.

Stejný závěr vyplývá i z Pokynů Evropského sboru pro ochranu osobních údajů 07/2020 k pojmu správce a zpracovatel podle GDPR přijatých dne 7. července 2021, kde je v odst. 103 uvedeno, že *„(V)zhledem k tomu, že nařízení stanoví jasnou povinnost uzavřít písemnou smlouvu, v případě neexistence jiného příslušného právního aktu, je její absence porušením GDPR“*. Následuje poznámka pod čarou č. 42, kde se uvádí, že *„(E)existence (nebo neexistence) písemné dohody však není pro existenci vztahu správce-zpracovatel rozhodující. Je-li důvod se domnívat, že smlouva neodpovídá skutečnosti, pokud jde o skutečnou kontrolu (pozn. ve smyslu určení účelu a prostředků zpracování), na základě analýzy skutkových okolností souvisejících se vztahem mezi stranami a prováděným zpracováním osobních údajů, může být od dohody odhlédnuto. Naopak vztah mezi správcem a zpracovatelem může existovat i bez písemné zpracovatelské dohody. To by však zahrnovalo porušení článku 28 odst. 3 nařízení (EU) 2016/679. Navíc za určitých podmínek může absence jasné definice vztahu mezi správcem a zpracovatelem vyvolat problém nedostatku právního základu, na kterém by jakékoliv zpracování mělo být založené, např. pokud jde o sdělování dat mezi správcem a údajným zpracovatelem<sup>1</sup>.“* (neoficiální překlad).

- 2. Námitka** směřující proti kontrolnímu zjištění č. 1.3 protokolu o kontrole, kde se konstatuje, že osobní údaje, které kontrolovaná zpracovává, jsou osobními údaji ve smyslu čl. 4 odst. 1

---

<sup>1</sup> Guidelines 07/2020 on the concepts of controller and processor in the GDPR odst. 103: *„Since the Regulation establishes a clear obligation to enter into a written contract, where no other relevant legal act is in force, the absence thereof is an infringement of the GDPR“*. Následuje poznámka pod čarou č. 42: *„The presence (or absence) of a written arrangement, however, is not decisive for the existence of a controller-processor relationship. Where there is reason to believe that the contract does not correspond with reality in terms of actual control, on the basis of a factual analysis of the circumstances surrounding the relationship between the parties and the processing of personal data being carried out, the agreement may be set aside. Conversely, a controller-processor relationship might still be held to exist in absence of a written processing agreement. This would, however, imply a violation of Article 28(3) GDPR. Moreover, in certain circumstances, the absence of a clear definition of the relationship between the controller and the processor may raise the problem of the lack of legal basis on which every processing should be based, e.g. in respect of the communication of data between the controller and the alleged processor.“*

nařízení (EU) 2016/679 a zpracování odpovídá definici dle čl. 4 odst. 2 tohoto nařízení, **se zamítá jako nedůvodná.**

**K tomu uvádím,** že kontrolovaná podala námitky proti všem kontrolním zjištěním, avšak námitku proti kontrolnímu zjištění č. 1.3. nikterak neodůvodnila, navíc zpracování osobních údajů nerozporuje, proto se námitka jako nedůvodná v souladu s § 14 odst. 2 kontrolního řádu zamítá.

- 3. Námitka** směřující proti kontrolním zjištěním č. 3, 4 a 6 protokolu o kontrole, **se vyřizuje tak, že na jejím základě bude v souladu s § 21 odst. 2 kontrolního řádu provedeno došetření.**

**Kontrolovaná** se od počátku zpracování osobních údajů zájemců o očkování (tj. od 15. ledna 2021) nacházela v postavení dalšího zpracovatele (viz. vyřízení 1. námítky). Skutečnost, že ji kontrolující do 25. března 2021 nesprávně považovali za správce osobních údajů, má zásadní vliv na posouzení plnění povinností dle nařízení (EU) 2016/679. Zároveň je třeba konstatovat, že toto pochybení se promítlo do všech kontrolních zjištění (kromě zjištění 1.3) a ovlivnilo průběh celé kontroly.

Předmětem kontroly bylo dodržování povinností stanovených nařízením (EU) 2016/679, zejména podle čl. 5-7, čl. 12-22, čl. 28-29, čl. 32-34 a čl. 44-49, při provozování internetového portálu zaměřeného na rezervaci termínů očkování proti onemocnění COVID-19, a to jak v rozsahu podání, tak v oblasti dodržování nařízení (EU) 2016/679 s ohledem na databázi klientů kontrolované osoby. Úřadu bylo v období od 15. ledna do 1. března 2021 doručeno celkem 10 podání, přičemž v řadě z nich je upozorňováno na možné porušení zabezpečení osobních údajů, jelikož v průběhu rezervace termínu očkování bylo na serveru kontrolované přímou součástí veřejné URL adresy rodné číslo, přičemž URL adresa obsahující rodné číslo byla zasílána do Google Analytics. Kontrolou však nebylo dostatečně zjištěno, jaká opatření k zabezpečení osobních údajů kontrolovaná přijala (a to např. i v souvislosti s umístěním sledovacích skriptů služeb Facebook a Seznam) a kdo za porušení zabezpečení údajů odpovídá. Kontrolující pouze shrnují, jaká opatření je kontrolovaná povinna dle smlouvy mezi ní a NAKIT přijmout, avšak zda k přijetí opatření došlo, příp. jakých, kontrolou zjištěno nebylo. Jelikož k ohrožení osobních údajů došlo, což kontrolovaná ani správce nepopírá, je třeba se řádně vypořádat s tím, zda byla přijatá opatření dostatečná.

Jelikož nelze předjímat výsledek kontroly a výše uvedené došetření by mohlo mít vliv i na další povinnosti kontrolované vyplývající z nařízení (EU) 2016/679, je třeba, aby kontrolující došetřili i plnění těchto dalších povinností kontrolovanou (zejm. povinností dle čl. 28 – 32 uvedeného nařízení, příp. plnění dalších povinností vyplývajících ze smlouvy uzavřené mezi kontrolovanou a NAKIT).

- 4. Námitce** směřující proti kontrolním zjištěním č. 2, 5, 7 a 8 protokolu o kontrole, kde je konstatováno, že kontrolovaná v období od 1. února do 25. března 2021 zpracovávala osobní údaje bez právního titulu, že neohlásila Úřadu porušení zabezpečení osobních údajů ze dne 15. ledna 2021, že v období do 25. března 2021 nevypracovala posouzení vlivu

na ochranu osobních údajů a dále, že v tomtéž období, kdy se nacházela v postavení správce osobních údajů, nejmenovala pověřence pro ochranu osobních údajů, **se vyhovuje**.

**Vzhledem k** vyřízení 1. námitky, kde je konstatováno, že se kontrolovaná v rámci zpracování osobních údajů zájemců o očkování prostřednictvím Centrálního rezervačního systému od počátku nacházela v postavení dalšího zpracovatele, tedy že v období od 15. ledna do 25. března 2021 se nenacházela v postavení správce, je nezbytné vyhovět námitkám proti kontrolním zjištěním, ve kterých je konstatováno porušení povinností vyplývajících z nařízení (EU) 2016/679, kterých se kontrolovaná měla dopustit jakožto správce osobních údajů, kterým však nebyla a konstatovaných porušení se tak nemohla dopustit. Ke kontrolnímu zjištění č. 7.2 je třeba ještě doplnit, že kontrolované, jakožto dalšímu zpracovateli, nelze vyčítat, že posouzení vlivu na ochranu osobních údajů předložené správcem není vypracováno v souladu s čl. 35 nařízení (EU) 2016/679, jelikož posouzení vlivu na ochranu osobních údajů provádí správce, nikoli zpracovatel. Správce, Ministerstvo zdravotnictví, byl na nedostatky v jím vypracovaném posouzení vlivu Úřadem upozorněn již dopisem čj. UOOU-00314/21-2 ze dne 4. února 2021 v rámci konzultace dle čl. 36 nařízení (EU) 2016/679.

Mgr. Jiří Kaucký  
předseda  
(podepsáno elektronicky)