

## ΑΠΟΦΑΣΗ

(Αριθμ.: 175/2012)

**Θέμα:** Απόφαση επί του αιτήματος εξαίρεσης της εταιρείας «.....» με διακριτικό τίτλο στην Ελλάδα «.....» από την υποχρέωση υποβολής Πολιτικής Ασφάλειας για τη Διασφάλιση του Απορρήτου των Επικοινωνιών.

### Η ΑΡΧΗ ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΤΟΥ ΑΠΟΡΡΗΤΟΥ ΤΩΝ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ (ΑΔΑΕ)

κατά τη συνεδρίαση της 11<sup>ης</sup> Ιουλίου 2012

Σήμερα, την 11<sup>η</sup> Ιουλίου 2012, η Ολομέλεια της Αρχής Διασφάλισης του Απορρήτου των Επικοινωνιών, παρισταμένων του Προέδρου της Αρχής κ. Ανδρέα Λαμπρινόπουλου, του Αντιπροέδρου κ. Κωνσταντίνου Μαραβέλα, των τακτικών μελών, κ.κ. Νικόλαου Καλουπτσίδη, Δημητρίου Βαρουτά, Χρήστου Καψάλη και Κωνσταντίνου Λαμπρινουδάκη, απόντος του τακτικού μέλους κ. Μιχαήλ Γεωργακόδη, ο οποίος αν και είχε νομίμως και εμπροθέσμως προσκληθεί, δεν παρέστη λόγω κωλύματος, συνήλθε σε συνεδρίαση, προκειμένου να αποφασίσει επί του αιτήματος εξαίρεσης της εταιρείας «.....» με διακριτικό τίτλο στην Ελλάδα «.....» από την υποχρέωση υποβολής Πολιτικής Ασφάλειας για τη Διασφάλιση του Απορρήτου των Επικοινωνιών.

Στο πλαίσιο ελέγχου ως προς την υπαγωγή της εν θέματι εταιρείας στην υπ' αριθμ 165/2011 Απόφαση της ΑΔΑΕ («Κανονισμός για την Διασφάλιση Απορρήτου των Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών»), εξετάστηκε από την Υπηρεσία, μετά από τη σχετική απόφαση της Ολομέλειας της Αρχής που έλαβε χώρα κατά τη συνεδρίασή της, την 02.05.2012, κατά πόσο η εν λόγω εταιρεία, η οποία κατά δήλωσή της όλες οι εγκαταστάσεις της καθώς και η λειτουργία της λαμβάνει χώρα στην «.....», όπου και τηρούνται όλα τα αρχεία, τα σχετικά με τις δραστηριότητές της, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 3917/2011.

Ειδικότερα:

Ι. Η Αρχή Διασφάλισης του Απορρήτου των Επικοινωνιών (Α.Δ.Α.Ε.) στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων της (άρθρο 6 παρ.1 α', ιβ' του Ν.3115/2003, όπως ισχύει)

εξέδωσε νέο Κανονισμό (Απόφαση 165/2011, ΦΕΚ Β' 2715/17-11-2011) για τη Διασφάλιση του Απορρήτου Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών, ο οποίος αντικαθιστά τους Κανονισμούς, όπως αυτοί ορίζονταν στα ΦΕΚ Β' 87/2005 και ΦΕΚ Β' 88/2005.

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. ΑΔΑΕ 30/9.1.2012 επιστολή της η Α.Δ.Α.Ε. ενημέρωσε την εν θέματι εταιρεία για την υποχρέωση που υπέχει, σε εφαρμογή του νέου Κανονισμού, έναντι της Αρχής να δηλώσει τις δραστηριότητές της, για τις οποίες η εταιρεία έχει υποβάλει Δήλωση Καταχώρησης στην Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (Ε.Ε.Τ.Τ.).

Η εταιρεία «.....» με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΑΔΑΕ 605/14.03.2012 έγγραφό της ενημέρωσε την Αρχή ότι ο διακριτικός της τίτλος στην Ελλάδα είναι «..... [.....] και στην ελληνική επικράτεια παρέχει υπηρεσίες πολυμεσικής πληροφόρησης, έχοντας λάβει τη σχετική αδειοδότηση από την Ε.Ε.Τ.Τ.». Επιπροσθέτως, η εταιρεία αναφέρει ότι «Οι εγκαταστάσεις της εταιρείας καθώς και η λειτουργία της λαμβάνει χώρα στην «.....», όπου και τηρούνται όλα τα αρχεία, τα σχετικά με τις ως άνω δραστηριότητές της. Η «.....» δεν διαθέτει στην Ελλάδα έδρα, γραφεία, υποκαταστήματα ή οποιαδήποτε άλλη εγκατάσταση και κυρίως δεν έχει εγκαταστημένο στην χώρα οποιονδήποτε εξοπλισμό ή hardware, καθώς, όπως προαναφέρθηκε όλες οι εγκαταστάσεις, οι servers και τα αρχεία των δραστηριοτήτων της βρίσκονται αποκλειστικά στην .....». Τέλος, η εταιρεία επικαλούμενη την εθνική (.....) νομοθεσία και την εναρμόνισή της με τις σχετικές κοινοτικές οδηγίες, καταλήγει ότι «Ενόψει των ανωτέρω, φρονούμε ότι δεν υφίσταται υποχρέωση εκ μέρους της εταιρείας μας προς υποβολή Πολιτικής Ασφαλείας διασφάλισης του απορρήτου των επικοινωνιών ενώπιον της Α.Δ.Α.Ε., καθώς κατά τις οικίες διατάξεις του κοινοτικού δικαίου, εφαρμοστέο δίκαιο στην προκείμενη περίπτωση είναι [...] το «...», άρα οι σχετικές υποχρεώσεις γνωστοποίησης των πολιτικών ασφαλείας και της τήρησης των δεδομένων ισχύουν έναντι των αντίστοιχων ..... αρχών».

Πλην όμως, ο κοινοτικός νομοθέτης με την οδηγία 2002/58 υιοθετεί διαφορετικό τρόπο νομικής αντιμετώπισης 'των συναφών δεδομένων κίνησης' και περιεχομένου ως στοιχείων επικοινωνίας σε σχέση με τους κανόνες επεξεργασίας προσωπικών δεδομένων στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών, αναθέτοντας στα κράτη μέλη μέσω των εθνικών αρχών τους και της εθνικής νομοθεσίας τους να

διασφαλίζουν υψηλού επιπέδου προστασία των εν λόγω στοιχείων επικοινωνίας προκειμένου να διασφαλιστεί το απόρρητο των επικοινωνιών (σημείο 21 προοιμίου, άρθρο 5 οδηγίας 02/58).

Εν προκειμένω, η εταιρεία με την επωνυμία «.....» κατά δήλωσή της είναι πάροχος στην ελληνική επικράτεια υπηρεσιών πολυμεσικής πληροφόρησης. Ειδικότερα, σύμφωνα με το Μητρώο Παρόχων Διαδικτύων και Υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών της Ε.Ε.Τ.Τ., έχει υποβάλει Δήλωση Καταχώρησης στην Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (Ε.Ε.Τ.Τ.) για τη λειτουργία της υπό καθεστώς Γενικής Άδειας για τις ακόλουθες υπηρεσίες:

**B0202-**  
**Κ** SMS (Short Messaging Service) / MMS (Multimedia Messaging Service)

**B0401-**  
**Κ** Τηλεηχοπληροφόρηση (Audiotex)

**B0401-** Τηλεηχοπληροφόρηση (Audiotex)  
**Σ**

**B0403-** SMS (Short Messaging Service) / MMS (Multimedia Messaging Service)  
**Κ** Προστιθέμενης Αξίας

**B0910-**  
**Κ** Παροχή υπηρεσιών τηλεφωνικού καταλόγου

**B0910-**  
**Σ** Παροχή υπηρεσιών τηλεφωνικού καταλόγου

Από τις ως άνω άδειες γίνεται σαφές ότι η εν λόγω εταιρεία είναι πάροχος υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών στο κοινό, αφού της έχει εκχωρηθεί σχετική άδεια από την ελληνική Πολιτεία (ΕΕΤΤ), στο δικαϊκό σύστημα της οποίας υπάγεται, υπέχοντας έναντι αυτής τις υποχρεώσεις που προβλέπονται από την εθνική της νομοθεσία, κι ως εκ τούτου, εμπίπτει στις διατάξεις του νέου Κανονισμού (Απόφαση 165/2011, ΦΕΚ Β' 2715/17-11-2011) για τη Διασφάλιση του Απορρήτου Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών.

II. Αναφορικά με το ζήτημα που ετέθη κατά την από 02.05.2012 συνεδρίαση της Ολομέλειας της Αρχής, κατά πόσο, δηλαδή, η εν θέματι εταιρεία που παρέχει, σύμφωνα με την άδεια που της έχει χορηγηθεί από την Ε.Ε.Τ.Τ., υπηρεσίες Τηλεηχοπληροφόρησης (Audiotex), εμπίπτει στις διατάξεις του Ν.3917/2011, επισημαίνεται ότι η εταιρεία ως πάροχος διαθέσιμων στο κοινό υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών υπόκειται στις διατάξεις του Ν. 3917/2011 σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 1 αυτού, δεδομένου ότι με τη διάταξη αυτή δεν εισάγεται καμία σχετική εξαίρεση.

Κατόπιν τούτου και λαμβάνοντας υπόψη τη ρητή δήλωση της εταιρείας ότι όλες οι εγκαταστάσεις της καθώς και η λειτουργία της λαμβάνει χώρα στην «...», όπου και τηρούνται όλα τα αρχεία, τα σχετικά με τις δραστηριότητές της, επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 6 του Ν. 3917/2011 *«Τα δεδομένα του άρθρου 5 παράγονται και αποθηκεύονται σε φυσικά μέσα, τα οποία βρίσκονται μέσα στα όρια της Ελληνικής Επικράτειας, εντός της οποίας και διατηρούνται για τους σκοπούς του παρόντος κεφαλαίου επί 12 μήνες από την ημερομηνία της επικοινωνίας, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που ορίζονται στα άρθρα 7 και 8....»*.

Επίσης, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 3917/2011 και συγκεκριμένα στο άρθρο 6 αυτής αναφέρεται ότι: *«οι διατάξεις του άρθρου 6, με τις οποίες ορίζονται ο τόπος και η διάρκεια διατήρησης των δεδομένων, έχουν κατ' εξοχήν προστατευτικό χαρακτήρα. Ορίζεται ως τόπος διατήρησης η Ελληνική Επικράτεια, προκειμένου να είναι ευχερής, άμεσος και αποτελεσματικός ο έλεγχος των αρμοδίων αρχών για την ασφάλεια των δεδομένων του παρόντος κεφαλαίου, τα οποία, άλλωστε, ως εξωτερικά στοιχεία της επικοινωνίας, απολαμβάνουν της συνταγματικής προστασίας του απορρήτου των επικοινωνιών, όπως ορίζεται και στο άρθρο 4 του ν. 3471/2006. Επισημαίνεται, ότι όχι μόνο τα διατηρούμενα δεδομένα, αλλά και τα φυσικά μέσα παραγωγής, επεξεργασίας και αποθήκευσης των εν λόγω δεδομένων πρέπει να βρίσκονται εντός των ορίων της Ελληνικής Επικράτειας....»*.

Ενόψει των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη:

1. τις διατάξεις:

α) του άρθρου 19 παρ. 1 του Συντάγματος,

- β) του Ν. 3115/2003 «*Αρχή Διασφάλισης του Απορρήτου των Επικοινωνιών*» (ΦΕΚ 47 Α΄/27-2-2003), όπως ισχύει και ιδίως του άρθρου 1 παρ. 1, των άρθρων 6 και 11 αυτού,
- γ) του Ν. 3917/2011 «*Διατήρηση δεδομένων που παράγονται ή υποβάλλονται σε επεξεργασία σε συνάρτηση με την παροχή διαθέσιμων στο κοινό υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών ή δημόσιων δικτύων επικοινωνιών, χρήση συστημάτων επιτήρησης με τη λήψη ή καταγραφή ήχου ή εικόνας σε δημόσιους χώρους και συναφείς διατάξεις*» (ΦΕΚ 22 Α΄ /21-02-2011), ιδίως τα άρθρα 5 και 6 αυτού,
- δ) του Ν.3471/2006 «*Προστασία δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα και της ιδιωτικής ζωής στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών και τροποποίηση του Ν. 2472/1997*», ιδίως το άρθρο 4 αυτού, όπως ισχύει (ΦΕΚ 133 Α΄/28.6.2006),
- ε) του Ν. 4070/2012 «*Ρυθμίσεις Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών, Μεταφορών, Δημοσίων Έργων και άλλες διατάξεις*» (ΦΕΚ 82 Α΄/10.04.2012), και ιδίως τα άρθρα 37, 80, 173 και 188 αυτού,
- στ) της υπ΄ αριθμ. 165/2011 Απόφασης της ΑΔΑΕ («*Κανονισμός για την Διασφάλιση Απορρήτου των Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών*», ΦΕΚ Β΄ 2715/17.11.2011),
- ζ) της Οδηγίας 2002/58/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου κα του Συμβουλίου της 12ης Ιουλίου 2002, σχετικά με την επεξεργασία των δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα και την προστασία της ιδιωτικής ζωής στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών (οδηγία για την προστασία ιδιωτικής ζωής στις ηλεκτρονικές επικοινωνίες),
- η) της Οδηγίας 2009/136/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου κα του Συμβουλίου της 25ης Νοεμβρίου 2009, για τροποποίηση της Οδηγίας 2002/22/ΕΚ για την καθολική υπηρεσία και τα δικαιώματα των χρηστών όσον αφορά δίκτυα και υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών, της Οδηγίας 2002/58/ΕΚ σχετικά με την επεξεργασία των δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα και την προστασία της ιδιωτικής ζωής στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών και του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 2006/2004 για τη συνεργασία μεταξύ των εθνικών αρχών που είναι αρμόδιες για την επιβολή της νομοθεσίας για την προστασία των καταναλωτών,
2. την υπ΄ αριθμ. πρωτ. ΑΔΑΕ 30/09.01.2012 επιστολή της ΑΔΑΕ προς την εταιρεία,
  3. το από 14.03.2012 έγγραφο (υπ΄αριθμ. πρωτ. ΑΔΑΕ 605/14.3.2012) της εταιρείας «.....»,
  4. την υπ΄αριθμ. 126/27.04.2012 Εισήγηση της υπηρεσίας,

5. τα από 02.05.2012 Πρακτικά της συνεδρίασης της Ολομέλειας της Αρχής,
6. την υπ' αριθμ. 203/06.07.2012 Εισήγηση της υπηρεσίας,
7. τα από 11.07.2012 Πρακτικά της συνεδρίασης της Ολομέλειας της Αρχής,
8. την ανάγκη διασφάλισης του απορρήτου των επικοινωνιών,

### ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

α) Την υπαγωγή της εταιρείας «.....» με διακριτικό τίτλο στην Ελλάδα «...» στις διατάξεις της υπ' αριθμ. 165/2011 Απόφασης της ΑΔΑΕ («Κανονισμός για την Διασφάλιση Απορρήτου των Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών», ΦΕΚ Β' 2715/17.11.2011), κι ως εκ τούτου, την υποχρέωση αυτής να υποβάλλει Πολιτική Ασφάλειας για τη Διασφάλιση του Απορρήτου των Επικοινωνιών για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρθηκαν ανωτέρω.

β) την άμεση συμμόρφωση της εταιρείας «...» με διακριτικό τίτλο στην Ελλάδα «...» με τα οριζόμενα στο Ν. 3917/2011 για τους λόγους που αναλυτικά παρατίθενται ανωτέρω, με την επισήμανση ότι οποιαδήποτε τυχόν δυσχέρεια προκαλείται στην εταιρεία εξαιτίας της εφαρμογής του Ν. 3917/2011 θα πρέπει να τεθεί υπόψη του αρμοδίου Υπουργείου Δικαιοσύνης. Η Α.Δ.Α.Ε. είναι στη διάθεση των αρχών, εφόσον της ζητηθεί, προκειμένου να συνδράμει προς την κατεύθυνση της επίλυσης των εν λόγω ζητημάτων.

Η παρούσα απόφαση να επιδοθεί στην εταιρεία «.....» με διακριτικό τίτλο στην Ελλάδα «...» με δικαστικό επιμελητή.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 11.07.2012.

Ο Πρόεδρος

Ανδρέας Λαμπρινόπουλος