



D'AMMASSA & ASSOCIATI

STUDIO LEGALE

AVV. GIOVANNI D'AMMASSA
AVV. ANDREA MARCO RICCI, PH.D.
AVV. ANDREA MICHINELLI

OF COUNSEL

AVV. ALESSANDRA FIUMARA
AVV. CARLO SALA
Diritto Industriale
AVV. GIUSEPPE VACIAGO
Diritto Penale

DAL 2 GIUGNO 2015 TUTTI I SITI WEB IN REGOLA CON I COOKIES: COME FARE IN 10 FAQ

Luglio 2015 - Avv. Andrea Michinelli – a.michinelli@dammassa.com

Versione 3.0

1) DA DOVE PROVENGONO QUESTI NUOVI OBBLIGHI SUI COOKIES?

Il **2 giugno 2015** scade il termine fissato dal Garante della Privacy con proprio provvedimento generale dell'8 maggio 2014 riguardante i cookies usati dai siti web. La fonte primaria è comunque la Direttiva 2009/136/CE (cd. Cookie law), recepita anche in Italia con D.Lgs. 69/2012 che ha modificato il Codice della Privacy (D.Lgs. 196/2003). Vediamo di seguito di sintetizzare – speriamo con la miglior comprensibilità e semplicità – gli adempimenti necessari.

2) COSA SONO I COOKIES?

I cookies sono file (perlopiù di testo) adottati informaticamente dai siti web, in questa sequenza: 1) i siti **inviano** i cookies al dispositivo dell'utente; 2) vengono quindi **memorizzati** in questo dispositivo, in apposite cartelle; 3) vengono infine **ritrasmessi** ai siti web successivamente (di norma alla successiva visita del sito da parte dell'utente), in una forma di solito rielaborata rispetto alla prima fase. La normativa si applica non solo ai cookie ma a qualunque dispositivo con funzionalità analoghe (ad es. *web beacon*). I cookies possono ritrovarsi in PC, in tablet, nei cellulari: basta che vi sia un browser per navigare in Rete.

Le tipologie di cookies identificate dal Garante sono le seguenti:

- | |
|--|
| I. TECNICI: necessari per la navigazione o sessione via web, altrimenti tecnicamente impossibile, nonché per fornire telematicamente delle funzionalità o i servizi richiesti dall'utente (es. lingua scelta dall'utente); |
| II. ANALYTICS: utilizzati per raccogliere dati aggregati, dunque anonimi, circa il comportamento degli utenti sul sito, a fini statistici; |
| III. DI PROFILAZIONE: utilizzati per schedare determinati comportamenti degli utenti sul sito, in maniera non anonima bensì identificando l'utente (inviando ad es. pubblicità mirata ai gusti dell'utente, profilando un iscritto a social network). |



Inoltre li possiamo distinguere come:

• PROPRI: utilizzati direttamente dal titolare/responsabile del sito web
• DI TERZE PARTI: utilizzati da terzi - quindi provenienti da siti web diversi - che forniscono servizi o contenuti al titolare/responsabile del sito web (ad es. pensiamo a Google che raccoglie dati aggregati degli utenti per ricavarne statistiche).

3) QUALI SONO GLI ADEMPIMENTI DA RISPETTARE (E CHI LI DEVE RISPETTARE)?

Schematicamente possiamo riassumerli così:

➤ per i cookies TECNICI (I) e ANALITYCS (II) : basta l' <u>informativa preventiva</u> , nella forma ritenuta più idonea
➤ per i cookies di PROFILAZIONE (III) : 1) <u>informativa</u> preventiva e semplificata; 2) <u>consenso</u> preventivo (documentato); 3) <u>notifica</u> preventiva al Garante; 4) conservazione massima di 12 mesi nei dispositivi degli utenti.

Chiariamo che devono adempiere tutti i soggetti (Titolari) - alternativamente:

- a) aventi **stabile organizzazione** in Italia;
- b) aventi in Italia **gli strumenti adottati per il trattamento** (tranne se sono adottati per il solo transito dei dati tramite l'Italia) – ad es. se l'host provider è nel territorio italiano;
- c) nel caso di dati raccolti **tramite Internet da interessati** (gli utenti) che entrano in Rete tramite **dispositivi** (PC, tablet, smartphone, ecc.) che si trovino **nel territorio italiano**.

In questi casi, il titolare straniero dovrà inoltre nominare un suo **rappresentante** sul territorio italiano, il quale dovrà provvedere agli adempimenti tutti previsti dalla normativa italiana.

4) COME DEVE ESSERE L'INFORMATIVA?

- **Preventiva:** quindi resa prima dell'invio dei cookies all'utente;
- **Doppia:**

(1) una prima **INFORMATIVA BREVE** che compaia a schermo, ben visibile mediante apposito **banner/pop up** o simile, ben distinto dal resto del sito web (anche graficamente), ove si specifica il tipo di cookies adottati – tale banner non potrà essere rimosso dallo schermo se non mediante un qualche intervento attivo dell'utente, quindi dovrà essere diciamo "invasivo" dello spazio visibile del sito web;

(2) una seconda **INFORMATIVA COMPLETA**, più esaustiva, a cui si accede mediante link presente nella (1) e con tutte le informazioni sul trattamento dei dati tramite i

cookies – tale informativa deve essere accessibile da tutte le pagine del sito (di norma nel *footer*).

L'INFORMATIVA BREVE (1) - mediante **banner** - deve avvisare l'utente:

a) dell'utilizzo di cookies di profilazione a fini di marketing;
b) dell'utilizzo di cookies di terze parti;
c) del link alla propria informativa completa (2), con scelta di quali cookies autorizzare;
d) di poter negare il consenso all'installazione dei cookies, di qualunque tipo; quindi va distinto il consenso/diniego per ogni tipologia di cookies, mediante apposito click (es. "Accetti l'uso dei cookies di profilazione di Google Analytics? Sì - NO");
e) che continuare la navigazione o l'accesso/scroll ad altra area o cliccando qualche elemento del sito (es. link, immagini) implica il consenso all'uso di tutti i cookies indicati.

L'INFORMATIVA COMPLETA (2) deve contenere:

a) tutte le informazioni dovute ex art. 13 D.Lgs. 196/2003 circa tutti i cookies utilizzati; non è obbligatorio indicare i singoli cookies utilizzati, basta distinguerli secondo quanto visto sopra;
b) i link a informative e moduli di consenso per cookies di terze parti;
c) l'indicazione che il browser dell'utente può essere impostato in merito agli usi dei cookies, così da rilasciare un consenso o diniego automatizzato (ad es. funzione <i>do-not-track</i>). Va indicata almeno la procedura da eseguire per configurare tali impostazioni (a seconda del browser utilizzato, pare di intendere, quindi si dovrà distinguere per tipologia: Chrome, Firefox, Explorer, Safari, ecc.).

5) COME DEVE ESSERE ACQUISITO IL CONSENSO (NEL CASO DI COOKIES DI PROFILAZIONE III)?

Mediante:

✓ apposito pulsante di conferma ("Ok", "Accetto" o simile) e diniego ("Non accetto") contenuto nel banner di informativa semplificata visto sopra, oppure
✓ un comportamento attivo di conferma (es. accesso ad altre pagine del sito, scroll della schermata, click sui link della pagina).

Il consenso prestato va poi **documentato** per averne prova (ad es. mediante l'utilizzo di apposito cookie tecnico). Basterà quindi archiviare per ogni utente il relativo cookie ove sia indicato se sia stato consentito o meno l'uso dei cookies tramite il sito. Sia che si tratti di cookies tecnici/analytics che di profilazione.

Ovviamente **non si devono inviare né acquisire cookies** fino a quando l'utente non ha cliccato "Sì" nell'apposito pulsante oppure se non ha continuato la navigazione o acceduto a elementi del sito.

Il Garante ammette la possibilità di acquisire il consenso anche mediante altre modalità che rispettino i requisiti ex art. 23 comma 3 D.Lgs. 196/2003, da valutare attentamente nel caso concreto.

6) IN CASO DI SUCCESSIVI ACCESSI AL SITO DEL MEDESIMO UTENTE, VA NUOVAMENTE RIPROPOSTA L'INFORMATIVA BREVE E ACQUISITO NUOVAMENTE IL CONSENSO?

No, perché si sarà **archiviato il consenso già prestato** (naturalmente dovrà essere indicato anche a quale informativa si è dato consenso, pensiamo al caso di informative che vengono modificate nel tempo).

Tuttavia l'utente potrà **sempre cambiare idea e negare o modificare** il consenso precedente, per cui dovrà sempre avere accesso a tale possibilità (ad es. nella pagina con informativa completa, oppure riproponendo ogni volta l'informativa breve con la richiesta di consenso).

7) DEVO NOTIFICARE PREVENTIVAMENTE QUALCOSA AL GARANTE DELLA PRIVACY?

Sì nel caso di cookies di **profilazione**, mediante la procedura telematica con firma digitale predisposta dal Garante sul proprio sito web <http://www.garanteprivacy.it>.

Il costo è di € 150,00 a notifica, quali diritti di segreteria. Se è **già stata effettuata una notifica in passato**, la si dovrà integrare se sono mutati gli elementi indicati nella precedente (ad es. categorie di dati, finalità, modalità, ecc.)

8) QUINDI SE IL MIO SITO USA SOLO COOKIES TECNICI O ANALYTICS COSA DEVO FARE ESATTAMENTE?

Come visto sopra, basterà **un'informativa completa** (2) al trattamento. Può essere sufficiente la descrizione del tipo di cookies utilizzati nell'informativa privacy completa che deve essere sempre presente sul sito web, ai sensi dell'art. 13 D.Lgs. 196/2003, oltre ai **link delle informative e moduli di consenso di terze parti**.

Alcuni ritengono sia necessario comunque un banner a schermo, nella forma di ulteriore informativa breve (1) prevista per i cookie di profilazione, anche se privo del pulsante di consenso, il che è certamente più chiaro e immediato. Tuttavia nulla lo impone, né la normativa né il Garante della Privacy, a oggi.

Realtà diversa è quella in cui il sito non impieghi in proprio cookies di **profilazione** ma **adotti tali cookies solo di terze parti** (ad es. quelli di Google), senza trattare i dati profilazione (sarà solo Google a farlo, nel nostro esempio). In tal caso, sembra obbligatorio adottare l'informativa breve in banner specificando l'uso dei cookies di terze parti, naturalmente coordinando in merito anche l'informativa completa come indicato di seguito al punto 9). Non sarà necessaria, invece, alcuna notificazione al Garante.

9) SE UTILIZZO COOKIES DI TERZE PARTI, CHE COSA DEVO FARE?

Indicare anzitutto nella propria **informativa** (breve o completa che sia) che avviene tale utilizzo da parte di terzi. Inoltre nell'informativa completa andrà indicato un **link** aggiornato alle informative nonché ai moduli di consenso di tali terzi.

Tutto questo vale, ovviamente, se il titolare/responsabile del sito web non condivide i dati personali acquisiti dai terzi, altrimenti dovrà adempiere anche a quanto visto sopra come se fossero propri cookies, non essendo più un semplice intermediario tecnico bensì diventando un co-titolare o titolare autonomo del trattamento che tratta i dati assieme ai terzi (e quindi rispettando quanto sopra circa consenso, informativa e notifica).

Il Garante impone che già **in fase contrattuale** (cioè di accordo con le terze parti per fruire dei loro servizi implicanti l'uso dei cookies) il titolare/responsabile del sito ottenga i link alle informative e ai moduli di consenso dei terzi, oltre a dover **imporre contrattualmente ai terzi: I) l'utilizzo esclusivo dei cookies per la fornitura del servizio e non altri scopi; II) la conservazione separata di tali cookies dagli altri utilizzati; III) di non "arricchirli" né "incrociarli" con altre informazioni degli interessati di cui eventualmente dispongano.**

10) CHE SUCCEDA SE IL SITO NON È IN REGOLA?

Si rischiano sanzioni amministrative diverse, a seconda della violazione, in particolare in caso di:

➤ USO DI COOKIES SENZA IL PREVENTIVO CONSENSO:	da €10.000 a €120.000
➤ OMESSA O INIDONEA INFORMATIVA (breve o completa):	da €6.000 a €36.000
➤ OMESSA O INCOMPLETA NOTIFICAZIONE AL GARANTE (nel caso di cookies di profilazione):	da €20.000 a €120.000

Le sanzioni amministrative sono irrogate direttamente dal Garante della Privacy, a seguito di un procedimento amministrativo.

Ma non è finita: nulla impedisce che le violazioni poste in essere configurino anche **responsabilità penali e/o civili**, da accertare in sede giudiziaria.