

E-shopy v Německu právně správně (včetně online tržišť)

+ aktuality 2023

www.bpv-bp.com

bpv BRAUN PARTNERS

Dr. iur. Tomáš Chmelík, LL.M.

9. února 2023



Obsah dnešního semináře

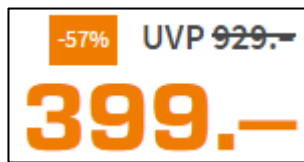
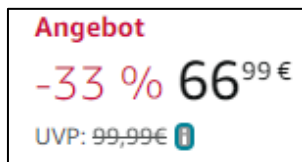
- Aktuality 2023
- Vymáhání práv německých spotřebitelů a konkurentů („Abmahnung“ - upomínka) v Německu
- Provozování vlastního e-shopu
- Rizika a příležitosti prodeje na online tržištích (Amazon, eBay, Kaufland Marketplace)
- Povinnosti a rizika ze zákona o obalech (VerpackungsG)
- Povinnosti a rizika při prodeji elektrických a elektronických zařízení (ElektroG)
- Oslovování spotřebitele a hodnocení od zákazníků – minové pole marketingu
- Dotazy

Aktuality 2023

- **Spotřebitelské právo – novelizováno o rok dříve než v ČR**
- **Nové zákonné povinnosti**
 - Kontrolní povinnost online tržišť a fulfilment poskytovatelů dle ElektroG od 1. července 2023 – potřeba poskytnout EAR registrační číslo těmto společnostem!
 - Plattformen-Steuertransparenzgesetz – PStTG (v ČR zákon č. 164/2013 Sb.) – provozovatelé platform budou mít povinnost oznamovat příjmy, které jejich prostřednictvím realizují prodejci
- **Online výpověď (v předepsaných případech) musí být možná i bez přihlášení k uživatelskému kontu**

Aktuality 2023

- **Cookies**
- Judikatura ohledně **vyznačení slev** (přeškrtnutá cena – „Streichpreis“)
 - Pokuta až 25.000 Euro nebo Abmahnung
 - Směrodatná je vlastní nejnižší cena prodejce během posledních 30 dnů (ne jiných prodejců na platformě)
 - Vysvětlivka, že se u přeškrtnuté ceny jedná o nejnižší cenu za posledních 30 dní před slevou, není nutná
 - Nadále možno používat UVP („unverbindliche Preisempfehlung“) – prodejce ale nesmí být současně výrobce
 - Klamavá reklama, když je UVP cena nerealistická
 - Lze používat kombinaci Streichpreis a UVP?



- **DSK Beschluss zur Datenminimierung im Onlinehandel (minimalizace osobních údajů v e-shopech)**
 - Požadavek: umožnění nákupu bez registrace zákazníka + souhlasy pro zpracování osobních údajů k reklamním účelům (např. vyhodnocování historie nákupů)
 - není právně závazné
 - https://www.datenschutzkonferenz-online.de/media/dskb/20222604_beschluss_datenminimierung_onlinehandel.pdf

- **Fond pro malé a střední podniky Ideas Powered for business**
 - IP Scan (stanovení IP strategie) až 1.350 Euro
 - Registrace ochranných známek a průmyslových vzorů: příspěvek až 1.000 Euro na poplatky
 - Žádosti vyřizovány podle pořadí, v jakém byly podány (omezený objem fondu)
 - <https://euipo.europa.eu/ohimportal/cs/online-services/sme-fund>



ušetřete!

Vymáhání práv německých
spotřebitelů a konkurentů
(„Abmahnung“ - upomínka) v
Německu

Prosazování práv spotřebitelů a konkurentů

- Německý koncept s „Abmahnung“ (upomínka)
 - V případě porušení např. ochrany proti nekalé soutěži nebo ochrany osobních údajů hrozí upomínka od konkurence či svazu pro ochranu spotřebitelů či hospodářské soutěže. Spolu s prohlášením o upuštění od jednání (Unterlassungserklärung) se smluvní pokutou je požadován honorář advokáta protistrany za upozornění na porušení právního řádu!

E.

Weiter verlangt unsere Mandantin nach § 12 Abs. 1 Satz 2 DE-UWG sowie nach §§ 683 Satz 1, 677, 670 Bürgerliches Gesetzbuch (DE-BGB) den Ersatz der ihr durch die vorliegende Abmahnung entstandenen Anwaltskosten. Ausgehend von der Intensität der Rechtsverletzung ergibt sich folgende Berechnung:



Gegenstandswert: 50.000,00 €	
1,3 Geschäftsgebühr §§ 13, 14 RVG, Nr. 2300 VV RVG	1.511,90 €
Pauschale für Post und Telekommunikation Nr. 7002 VV RVG	<u>20,00 €</u>
Zwischensumme netto	1.531,90 €
0 % Mehrwertsteuer Nr. 7008 VV RVG	<u>0,00 €</u>
Gesamtbetrag	<u>1.531,90 €</u>

Wir erwarten den Eingang des Gesamtbetrages von

1.531,90 €

auf unser im Brieffuss auf der ersten Seite dieses Schreibens angegebenes Konto bis spätestens zum

17.02.2017.

Prosazování práv spotřebitelů a konkurentů

- Efektivita díky úhradě nákladů protistranou
- Nedávná novelizace („Gesetz zur Stärkung des fairen Wettbewerbs“) – omezení úhrady nákladů
 - Požadavky na obsah Abmahnung
 - Omezení Abmahnung konkurencí, ale neplatí pro ostatní subjekty oprávněné k „Abmahnung“ – negativní i pozitivní zpráva! (žádná náhrada nákladů u informačních povinností v elektronickém obchodním styku a v telemédiích, u ostatních GDPR-povinností u podniků s méně než 250 zaměstnanci)
 - Při neoprávněnosti Abmahnung nárok protistrany na úhradu nákladů do výše původně požadovaných nákladů
- Finanční rizika – příklad porušení práv z ochranné známky
 - Hodnota předmětu sporu: 100.000 Euro
 - Honorář advokáta dle RVG: 2.171,50 Euro (+ DPH)
 - Hod' kamenem, kdož jsi bez viny (žádná náhrada nákladů při zneužití, ale Abmahnung stejného prohřešku protistrany ok)

Provozování vlastního e-shopu

Rozdíly mezi německým a českým e-shopem?

- Jazyk e-shopu a komunikace se zákazníkem
- Odlišné zákony
- Konkretizování zákonů odlišnou judikaturou
- Očekávání spotřebitele, standardy a vzory (např. cena dopravy)
- Odlišná podpůrná infrastruktura (např. platby a dodání zboží)
- Duševní vlastnictví (např. národní ochranné známky)



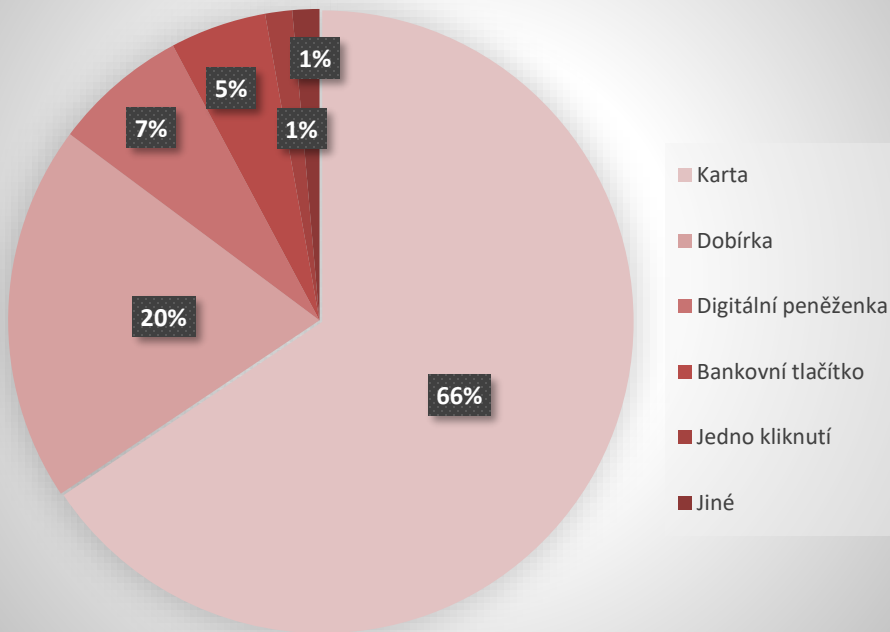
Povinné informace na e-shopu

- „Impressum“ (§ 5 TMG)
 - „leicht erkennbar, unmittelbar erreichbar und ständig verfügbar“, tzn. označeno nejlépe jako „Impressum“, odkaz na všech stránkách a vždy přístupné (pozor při užití cookie banneru)
 - povinné údaje o společnosti a další jiné
- „AGB“ = „Allgemeine Geschäftsbedingungen“ (všeobecné obchodní podmínky)
- „Datenschutzerklärung“ (prohlášení o ochraně osobních údajů) + případně cookie banner včetně odkazu na změnu nastavení
- Informační povinnost při prodeji elektrických a elektronických zařízení

Preferované platební metody a důsledky pro úspěšnost e-shopů

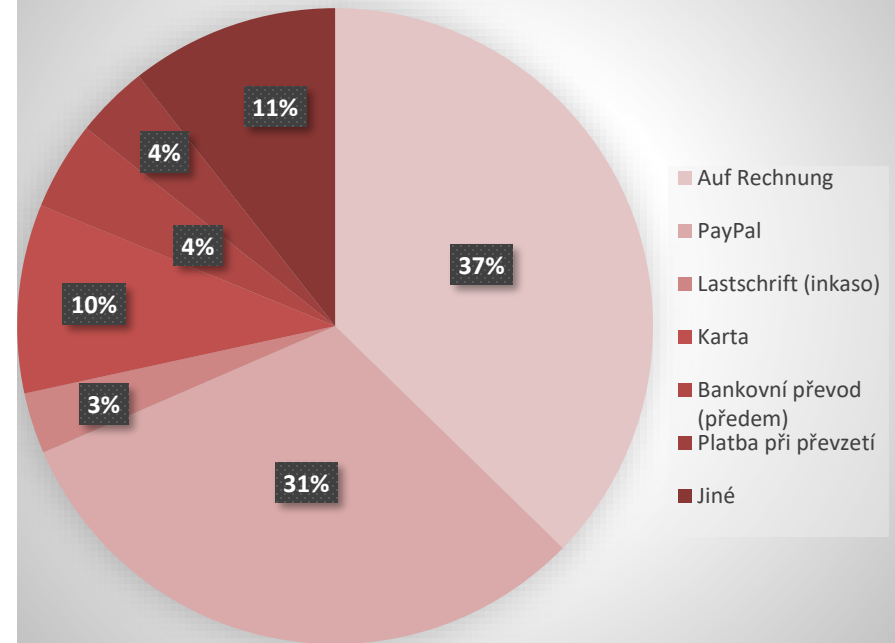
- Srovnání používaných platebních metod používaných v ČR a v Německu

ČR



Zdroj: STEM/MARK
Stav k: 2020

Německo



Zdroj: EHI-Studie Online-Payment 2021
Stav k: 2020

Autorská práva na internetu aneb jak správně používat fotografie produktů na e-shopu

- Fotografie produktu jako autorské dílo
- Fotobanky
- Znáte licenční podmínky (např. uvedení jména fotografa)?
- Co dělat, když Vám přijde „Abmahnung“ a „Unterlassungserklärung“
- Pozor na CDN servery a na jiné kanály (např. sociální média)



Ochrana osobních údajů a aktuální „cookies“ best practices

- „Datenschutzerklärung“ (prohlášení o ochraně osobních údajů)
 - viditelné pro návštěvníky, časté strukturální nedostatky, žádný souhlas možný
 - při objednávce je prolink dostačující (best practice)
- Google Fonts
- „Cookies“ - Telekommunikation-Telemedien-Datenschutz-Gesetz“ (TTDSG)
 - Zákon upravuje ukládání a přístup k informacím na koncových zařízeních
 - Účel zákona: ochrana soukromí a důvěrnosti při užívání koncových zařízení
 - Platí i když se nejedná o osobní údaje – v budoucnu bude nahrazeno ePrivacy nařízením
 - Pro všechna zařízení s komunikačními funkcemi připojená k internetu (počítač, tablet, mobilní telefon, internet věcí: kuchyňské spotřebiče, termostaty, alarmy, Smart-TV, auta připojená k internetu)
 - Aplikovatelné i na Fingerprinting?
 - Pokuta až do výše 300.000 Euro
 - Zásada: nutný souhlas
 - Nejrelevantnější výjimka: Nezbytně nutné k poskytnutí výslovně požadované služby (§ 25 odst. 2 číslo 2 TTDSG) – vztahuje se nejen na to zda, ale i na dobu ukládání, obsah atd. (např. cookies pro nákupní košík až při vložení zboží do něho). Příklady: základní funkce, prevence podvodu, IT bezpečnost

transparentnost

flexibilní
banner

dokumentace

Pozor: GDPR nadále směrodatné pro zpracování osobních údajů!

Cookie Banner Taskforce – zpráva ze 17. ledna 2023

- EDPB = Evropský sbor pro ochranu osobních údajů
- Požadované minimum (pouze „nezávazné“ doporučení)
 - “NO REJECT BUTTON ON THE FIRST LAYER”
 - “PRE-TICKED BOXES”
 - DECEPTIVE REJECT LINK DESIGN
 - “DECEPTIVE BUTTON COLOURS” & “DECEPTIVE BUTTON CONTRAST”
 - “LEGITIMATE INTEREST CLAIMED, LIST OF PURPOSES”
 - “INACCURATELY CLASSIFIED ‘ESSENTIAL’ COOKIES”
 - “NO WITHDRAW ICON”
- https://edpb.europa.eu/system/files/2023-01/edpb_20230118_report_cookie_banner_taskforce_en.pdf

Odstoupení od smlouvy uzavírané distančním zp.

- Vzory (od 28.5.2022 mírně poupravené):
 - Poučení (znění zákona, nepoužívat bez úprav):

https://www.gesetze-im-internet.de/bgbeg/art_253anlage_1.html

- Formulář (znění zákona, nepoužívat bez úprav):

https://www.gesetze-im-internet.de/bgbeg/art_253anlage_2.html

Rizika a příležitosti prodeje na
online tržištích (Amazon,
eBay, Kaufland Marketplace)

Modely fungování

a) Online tržiště s platebními službami

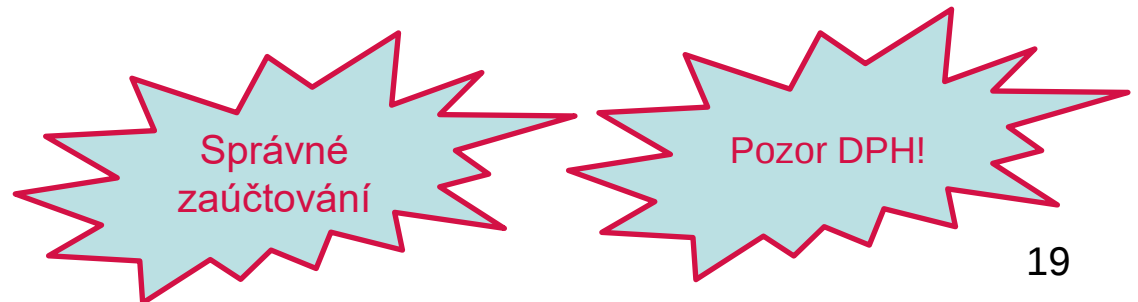
- 4 aktéři: provozovatel + poskytovatel platebních služeb (povolení BaFin) + obchodník + koncový zákazník
- Kupní smlouva: obchodník – koncový spotřebitel

b) Online tržiště bez platebních služeb

- 3 aktéři: provozovatel + obchodník + koncový zákazník
- Kupní smlouva: obchodník – koncový spotřebitel

c) „Falešná“ online tržiště – žádné daňové OSS!!!

- 3 aktéři: provozovatel + obchodník + koncový zákazník
- 2x kupní smlouva: obchodník – provozovatel a provozovatel – koncový spotřebitel



Rizika

a) Zablokování účtu prodejce Amazonem bez odůvodnění je protiprávní, předběžné opatření je možné!

- Amazon prohrál u německého ústavního soudu (usnesení z 24. března 2022)
- Zneužití dominantního postavení
- Výpověď s paušálním poukazem na porušení podmínek Amazonu není dostatečné odůvodnění
- Pozor: Rychlé zažádání o vydání předběžného opatření nutné, jinak soud žádné předběžné opatření nevydává!
- Nutné dokázat: ekonomická závislost na prodejkách na Amazonu



Advokát!

b) Užívání osobních údajů koncových zákazníků pro vlastní reklamu

- může být zakázáno



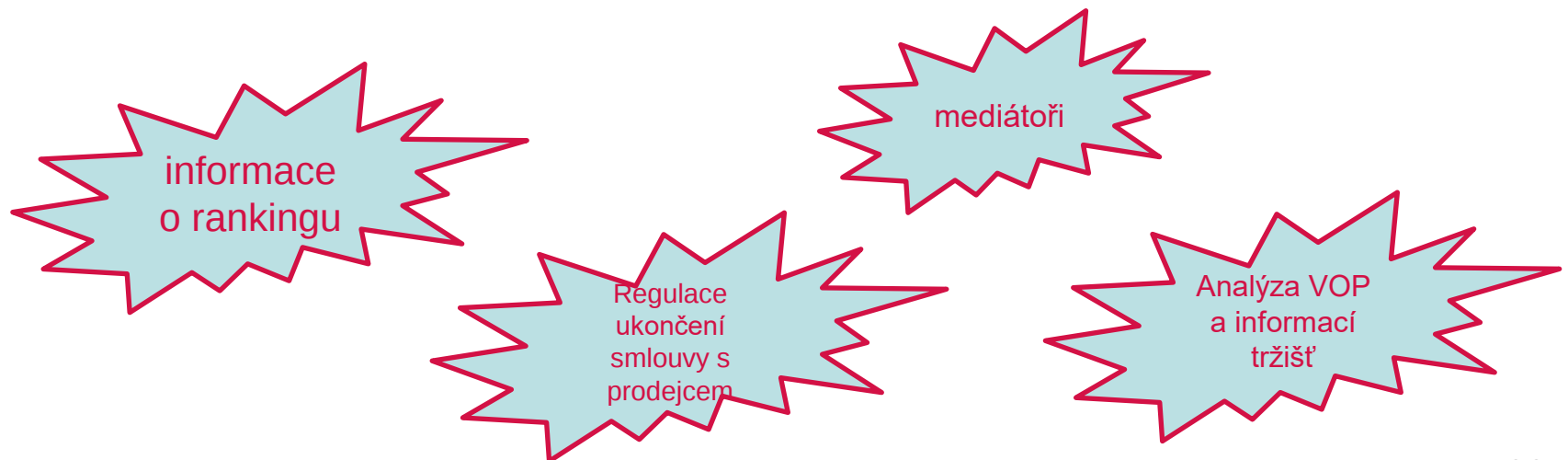
Analýza
VOP tržiště

Vyžadované formality pro prodej na online tržišti

- Impressum
- Všeobecné obchodní podmínky (přizpůsobené na prodej na online tržišti)
- Prohlášení o ochraně osobních údajů (případně upravené na prodej na online tržišti)
- Poučení pro spotřebitele ohledně práva na odstoupení od smlouvy včetně vzorového formuláře
- Plus doklady a informace o Vaší společnosti, registrační čísla LUCID (též nazýváno EPR) a EAR (též nazýváno WEEE) atd.

Práva prodejců na platformách

- Nařízení EU 2019/1150 “Platform-to-Business“
- Vylepšuje pozici prodejce
- Práva prodejců využívajících služeb online platforem (Amazon, e-bay, Kaufland)



Povinnosti a rizika ze zákona o obalech (VerpackungsG)

Povinnosti a rizika ze zákona o obalech (VerpackungsG)

- Velká novela „Verpackungsgesetz“ od 1. července 2022
- „Výrobci obalů“ – všichni, kdo uvádí obaly na trh (bez výjimek)
- Povinnost registrace v registru LUCID, členství v „duálním systému“, pravidelná hlášení LUCIDu i „duálnímu systému“ a platby za recyklaci obalů
- Velmi extenzivní definice obalu
- Zákaz prodeje bez registrace
- Možné postihy a pokuty (až 200.000 Euro)
- Zákonem předepsaná kontrola online platformami (pokuta až 100.000 Euro)
- Vymáhání konkurencí
- Možnost jmenovat zmocněnce pro zahraniční e-shopy, ale přesto registrace do systému LUCID nutná

Povinnosti a rizika při prodeji
elektrických a elektronických
zařízení (ElektroG)

Povinnosti a rizika při prodeji elektrických a elektronických zařízení (ElektroG)

- Dovozci jsou „výrobci“ ve smyslu ElectroG
- Povinnost registrace (EAR) pro každého výrobce a každou kategorii
- Povinnost zajištění zpětného odběru
- Informační povinnost
 - Při nabízení zařízení prodejcem – na e-shopech viditelně nebo písemně
 - Při prodeji – nutnost upravit check-out e-shopu
 - Informační povinnost „výrobce“ – písemně
- Povinnost uvádět registrační číslo při nabízení zboží a na fakturách
- Možné postihy a pokuty (až 100.000 Euro) + Abmahnungen
- Zákonem předepsaná kontrola online platformami – posunutá účinnost z 1.1.2023 na 1.7.2023

Oslovování spotřebitele a
hodnocení od zákazníků –
minové pole marketingu

Oslovování spotřebitele a hodnocení od zákazníků

- Za nepřípustné obtěžování se považuje reklama pomocí automatického volacího přístroje, faxu nebo **elektronické pošty bez předchozího výslovného souhlasu adresáta** (§ 7 odstavec 2 číslo 3 UWG – Zákon o nekalých obchodních praktikách)
- Výjimka pro e-maily „stávajícím zákazníkům“ (§ 7 odstavec 3 UWG) – všechny podmínky musí být splněny:
 - podnikatel obdržel e-mailovou adresu od zákazníka v souvislosti s prodejem zboží nebo služby
 - podnikatel používá adresu pro přímý marketing pro vlastní podobné zboží nebo služby
 - zákazník nevznnesl námitky proti použití
 - zákazník je při poskytnutí e-mailové adresy a při každém použití jasně upozorněn, že může kdykoli vznést námitku proti použití, aniž by mu vznikly jiné náklady než náklady na přenos podle základních sazeb (typicky na konci e-mailu).



Double
opt-in

Dokumentace
souhlasu

Dokumentace
procesu

Dotazy

Děkujeme za Vaši pozornost!

**Dr. iur. Tomáš Chmelík, LL.M.**

německý advokát (Rechtsanwalt), evropský usazený advokát (CZ)

V rámci německého práva se zaměřuje na ochranu duševního vlastnictví, e-commerce, ochranu osobních údajů a vedení právních sporů.

Jazykové kompetence

němčina, angličtina

Vzdělání

Studium práv na Albert-Ludwigs-Universität Freiburg, Německo

Doktorské studium na Albert-Ludwigs-Universität Freiburg, Německo

Studium LL.M. na University of Edinburgh, UK (Intellectual Property Law)

Praxe

Od 2021 bpv Braun Partners

2017 - 2021 Ernst & Young Law GmbH (německý advokát)

2015 - 2017 německý koncipient, praxe u Kammergericht Berlin

tomas.chmelik@bpv-bp.com

<https://www.linkedin.com/in/tomas-chmelik/>

bpv Braun Partners kontakty CZ a SK

bpv Braun Partners s.r.o.

Palác Myslbek,
Ovocný trh 8
CZ-110 00 Prague 1

T: +420 224 490 000
F: +420 224 490 033
E: prague@bpv-bp.com
www.bpv-bp.com



bpv Braun Partners s.r.o., o.z.

Europeum Business Center
Suché Mýto 1
SK-811 03 Bratislava

T: +421 233 888 880
F: +421 220 910 844
E: bratislava@bpv-bp.com
www.bpv-bp.com

