

1

Ausblick



Ausblick datenbasierte Geschäftsmodelle

1. DSGVO
 2. Data Act
 - Nicht personenbezogene Daten (↔ DSGVO)
 - Schaffung einer europäischen Datenwirtschaft
 - Datenzugangsrechte / Bekämpfung Datenmonopole
 3. Data Governance Act
 4. Artificial Intelligence Act
 5. Digital Markets Act
 6. Digital Services Act
- Neue Gesetze frühzeitig in Geschäftsmodelle integrieren!



ECLA & OC Report:



2 Rechtsgrundlagen Datentransfers



Rechtsgrundlagen Datentransfers

Angemessenes Schutzniveau

Art. 45 Abs. 1 DSGVO

Angemessenheitsbeschluss EU-Kommission:

- Drittland
- Sektor

Beurteilungsmaßstab:

- ✓ Rechtsstaatlichkeit, Achtung der Menschenrechte und Grundfreiheiten, Rechtsvorschriften, Rechtsprechung, Betroffenenrechte
- ✓ Unabhängige Aufsichtsbehörden
- ✓ Verpflichtungen und andere rechtsverbindliche Übereinkünfte und Instrumente

Alternative Transfermechanismen

Art. 46 ff. DSGVO

- Standarddatenschutzklauseln der Kommission („**SCC**“)
- Verbindliche interne Datenschutzvorschriften („**BCR**“)
- Verhaltensregeln (Art. 40)
- Zertifizierungen (Art. 42)

Schrems II Entscheidung beachten

Ausnahmen

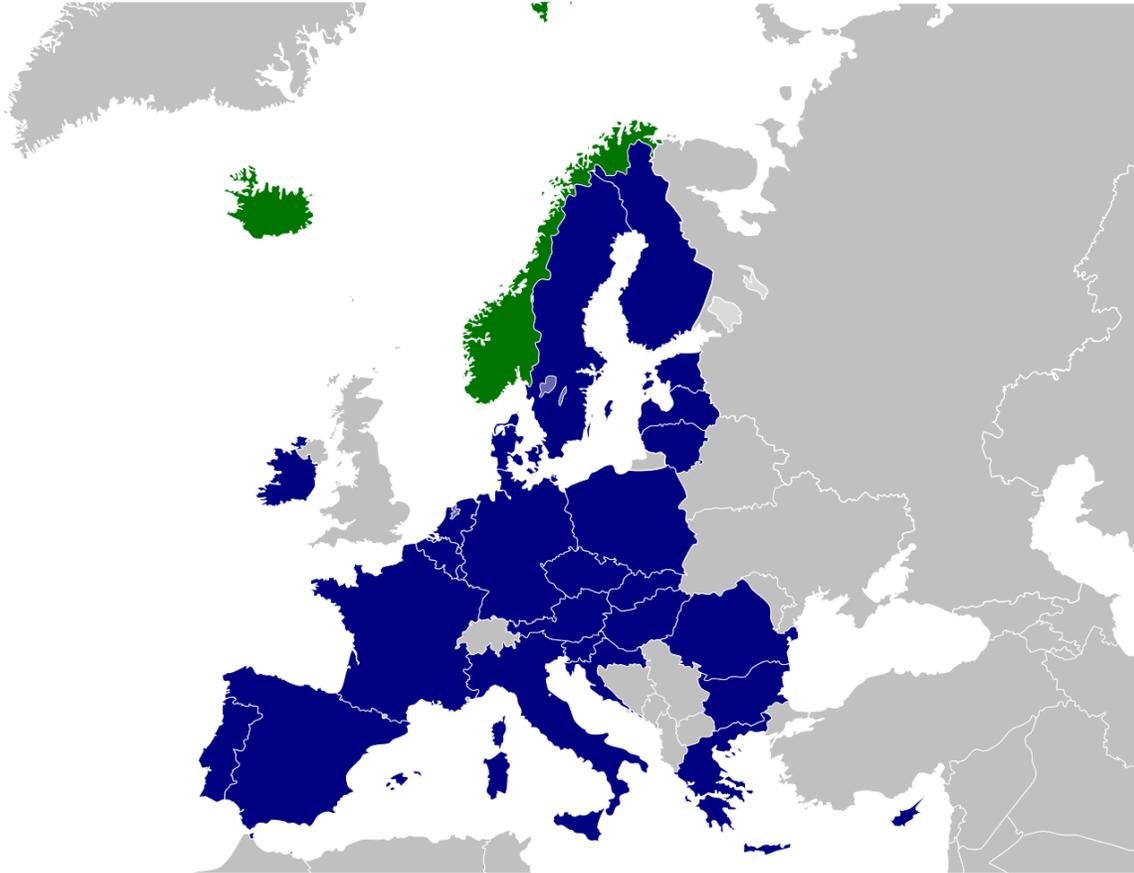
Art. 49 DSGVO

U.a.:

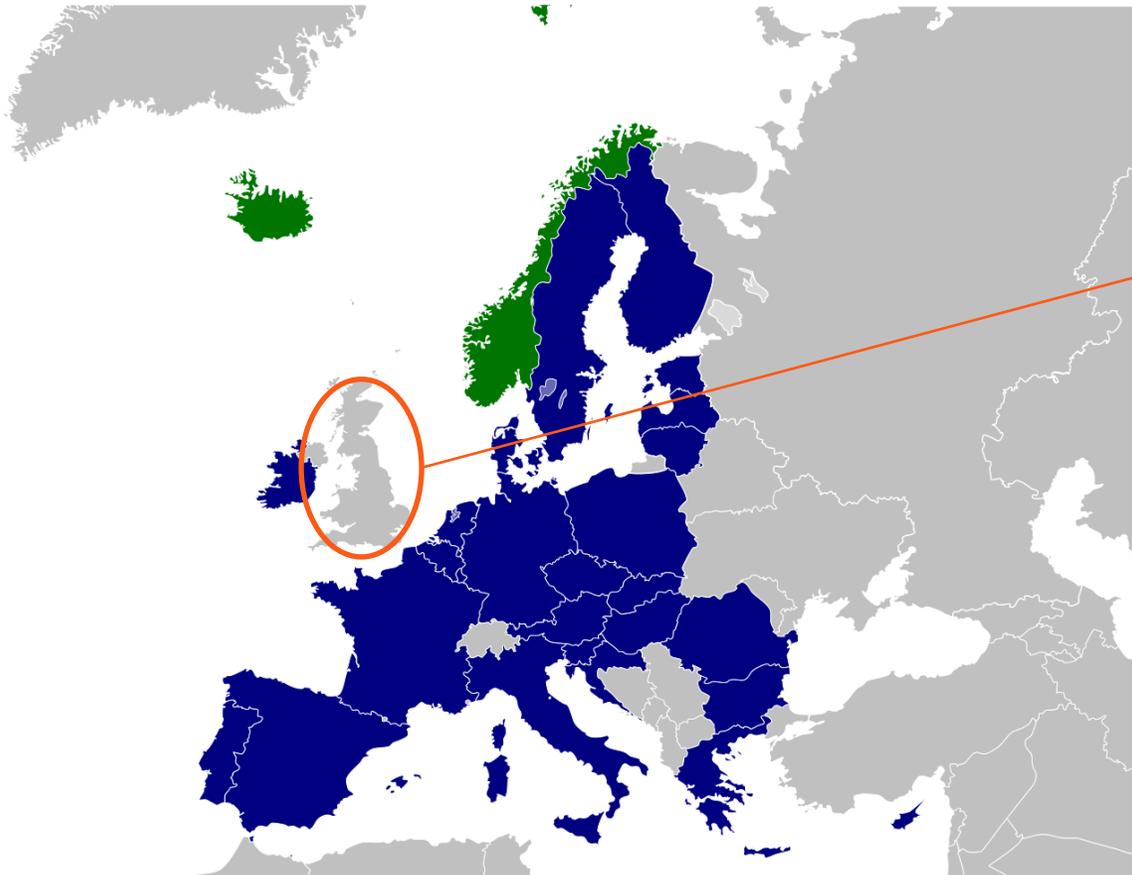
- Einwilligung
- Erforderlichkeit für Vertragserfüllung
- Vertrag im Interesse des Betroffenen

DSB: Eng auszulegen

Rechtsgrundlagen Datentransfers



Rechtsgrundlagen Datentransfers



Art. 45 DSGVO – Angemessenheitsbeschluss

- Sunset-Clause: Zeitlich befristet (Ende 2024)
- Anpassung UK GDPR („Data Reform Bill“*)
 - Risiko: Aufhebung
- Ggfs. Vorbereitung Umstellung auf SCC

 GOV.UK

▼ Topics

▼ Government activity

[Home](#) > [Crime, justice and law](#) > [Data protection](#)

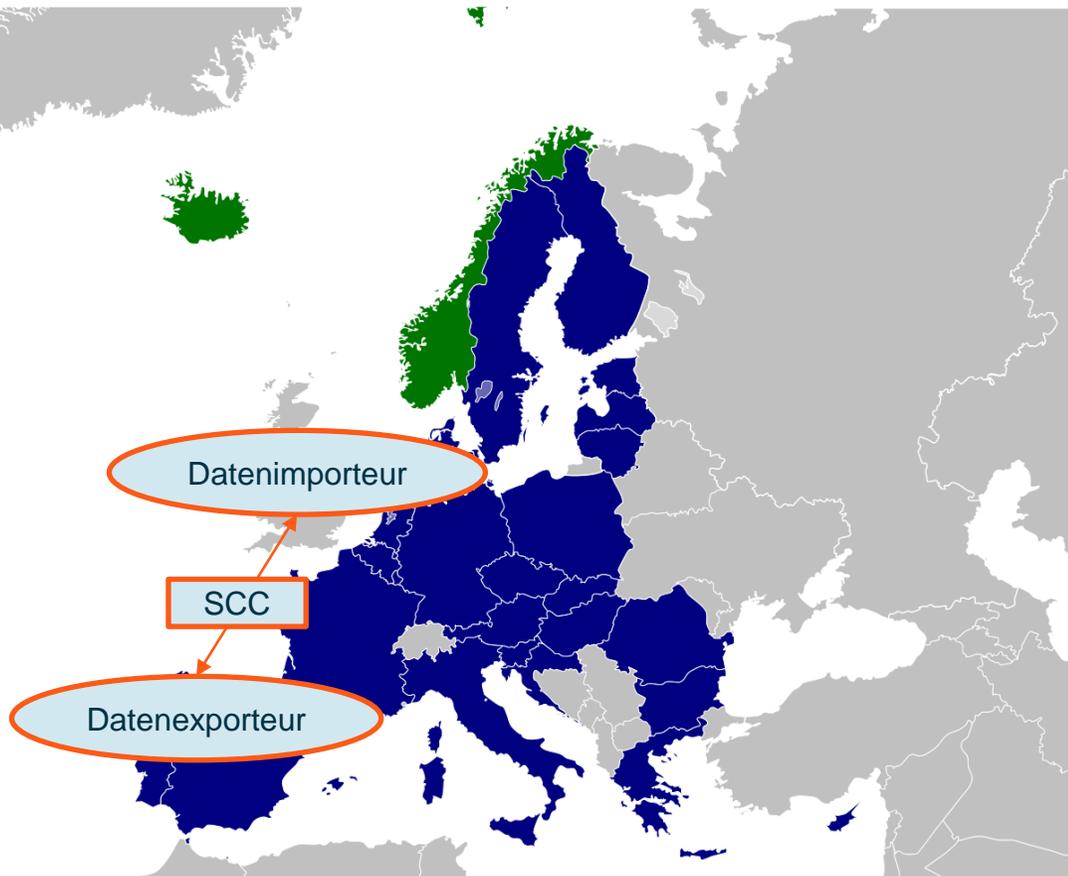
Press release

New data laws to boost British business, protect consumers and seize the benefits of Brexit

Data Reform Bill will increase financial penalties for those pestering people with nuisance calls and minimise number of annoying cookie pop-ups people see on the internet.

Vgl. Mitteilung DCMS v. 17. Juni 2022 zum Data Reform Bill: <https://www.gov.uk/government/consultations/data-a-new-direction/outcome/data-a-new-direction-government-response-to-consultation>.

Rechtsgrundlagen Datentransfers



Art. 46 ff. DSGVO – Alternative
Transfermechanismen bspw. SCC

Vgl. Mitteilung DCMS zum Data Reform Bill: <https://www.gov.uk/government/consultations/data-a-new-direction/outcome/data-a-new-direction-government-response-to-consultation>.

3 Schrems II Entscheidung



Hintergrund der Schrems II Entscheidung

- Max Schrems Beschwerde über die Übermittlung personenbezogener Daten in die USA
- EuGH-Urteil: Klärung der Bedingungen für außereuropäische Transfers



Privacy Shield ungültig

SCC bleiben gültig

- Einzelfallprüfung notwendig
 - Kann Datenimporteur Verpflichtungen aus SCC einhalten?
 - Länderspezifisch
 - (1) Geeignete Garantien bzgl. Datenschutzniveaus
 - (2) Durchsetzbare Rechte und
 - (3) Wirksame Rechtsbehelfe
- Ergänzende Maßnahmen können erforderlich sein



Internationale Datenübermittlungen auf der Grundlage der SCC weiterhin möglich, unterliegen jedoch weiteren Bedingungen

Neuer Angemessenheitsbeschluss für die USA?



Key principles

- ◆ Based on the new framework, **data will be able to flow freely and safely** between the EU and participating U.S. companies
- ◆ A new set of rules and **binding safeguards to limit access to data** by U.S. intelligence authorities to what is **necessary and proportionate** to protect national security; U.S. intelligence agencies will adopt procedures to ensure effective oversight of new privacy and civil liberties standards
- ◆ **A new two-tier redress system** to investigate and resolve complaints of Europeans on access of data by U.S. Intelligence authorities, which includes a **Data Protection Review Court**

Benefits of the deal

- ◆ Adequate protection of Europeans' data transferred to the US, addressing the ruling of the European Court of Justice (*Schrems II*)

Endgültige Entscheidung der Kommission Ende 2022 - Mitte 2023?
Schrems III-Entscheidung?

4 SCC als Rechtsgrundlage



Timeline

27. September 2021

Keine Verwendung alter SCC für neue Transfers

Ende 2022 / Mitte 2023?

Privacy Shield 3.0

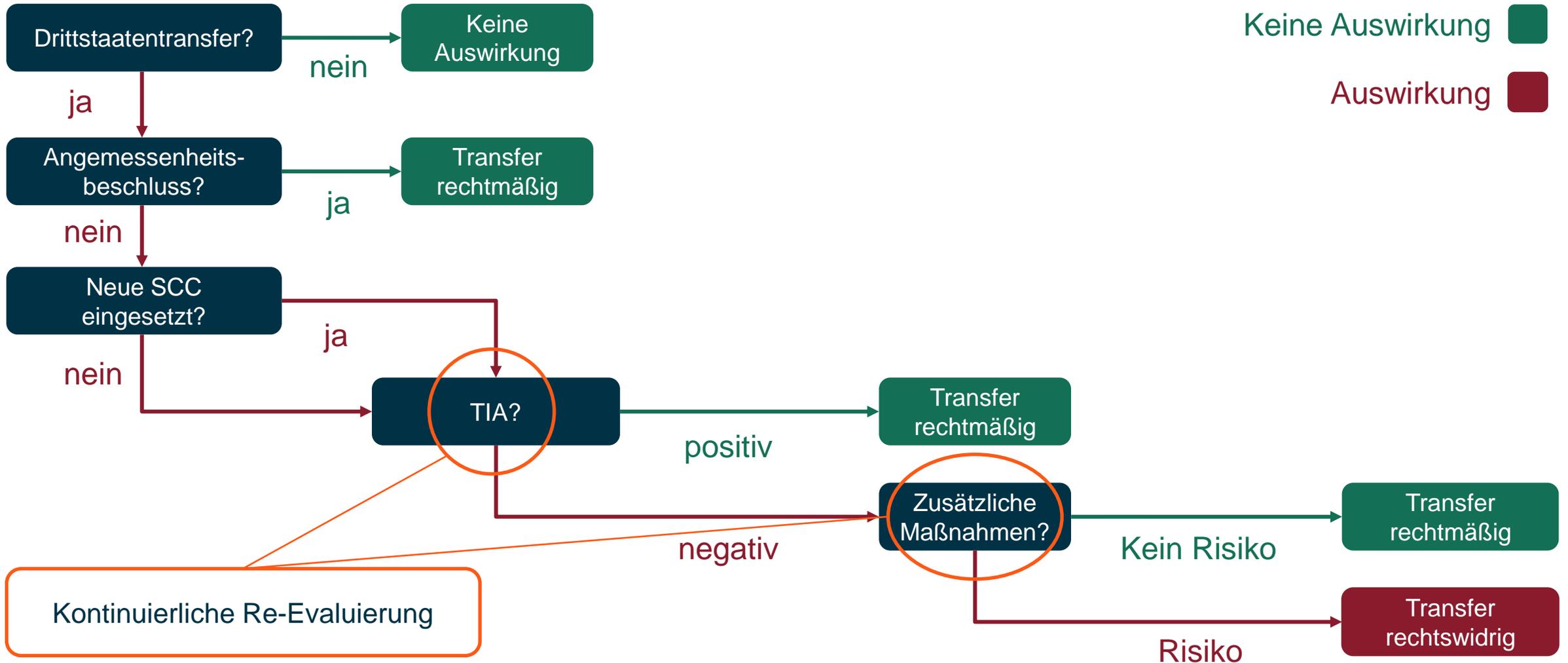
- Alte SCC für bestehende, unveränderte Transfers
- 2021 SCC verwenden, wenn sich die Verarbeitung ändert

27. Dezember 2022

Alte SCC sind nicht mehr gültig

Verpflichtende Verwendung von 2021 SCCs für alle Datentransfers

Auswirkungen der Schrems II Entscheidung



Transfer Impact Assessment



- Kategorien von personenbezogenen Daten
- Zweck der Verarbeitung
- Vorhandensein oder Nichtvorhandensein von behördlichen Anfragen im Wirtschaftssektor
- Länge der Verarbeitungskette
- Verwendete Übertragungskanäle und Speichermedien
- Beabsichtigte Weiterübertragungen
- Gesetze und Praktiken des Ziellandes

▶ Ergebnis des TIA bestimmt Risiko und erforderliche zusätzliche Maßnahmen

Zusätzliche Maßnahmen

Technische Maßnahmen

- Datenspeicherung on premise
- Begrenzung von Drittlandtransfers / Zugriffen aus Drittländern
- Datenminimierung
- schnelle Löschung / Anonymisierung

Organisatorische Maßnahmen

- Vermeidung von Unterauftragsverarbeitern
- Einzelfreigaben für Datenzugriffe, z.B. bei Wartungszugriffen (z.B. MS Customer Lockbox)
- Controller-Controller-Transfers ggf. in Direkterhebungen umgestalten

Vertragliche Maßnahmen

- Verbot (freiwilliger) Unterstützungsmaßnahmen ggü. Sicherheitsbehörden
- Erweiterte Kündigungsrechte und Exit-Management-Klauseln
- Haftungsklausel / Entschädigungsklausel
- Erweiterungen der SCC-Pflichten nach Klauseln 4f, 5d, 7

▶ EuGH hat nicht festgelegt, welche Maßnahmen geeignet sind
Problem, wenn ein US-Anbieter auf persönliche Daten zugreifen muss!

Rechtssichere Varianten

Datentransfer vermeiden

- Europäische Gesellschaft als Vertragspartner
- Hosting, Verarbeitung und Datenzugriff nur aus der EU
- Keine „Follow the Sun“-Wartung und Unterauftragnehmer außerhalb EU

Keine Offenlegungspflichten des Datenimporteurs

- Detaillierte Prüfung des nationalen Rechts im Zielland notwendig
- In der Praxis kaum relevant für US Cloud Service Provider

Personenbezug der Daten aufheben

- Verschlüsselung, die Datenimporteur in Drittland nicht entschlüsseln kann
- Pseudonymisierung, wenn keine Zuordnung durch Anbieter in Drittland



Risikobasierter Ansatz?

Risikobasierter Ansatz zulässig

- SCC: Klausel 14 lit a) und b) SCC + Fußnote 12
 - Umsetzung der erforderlichen TOM
 - Wenige Verarbeitungstätigkeiten risikofrei
 - Rechtfertigbare Rechtsverletzung?
- EDPB (Empfehlungen 01/2020, S.18):
Übermittlung möglich, wenn „*Sie keinen Grund zu der Annahme haben, dass die einschlägigen und problematischen Rechtsvorschriften in der Praxis auf Ihre übermittelten Daten und/oder den Importeur angewendet werden*“.

DSB: Null-Toleranz

Aufsichtsbehörden lehnen risikobasierten Ansatz ab

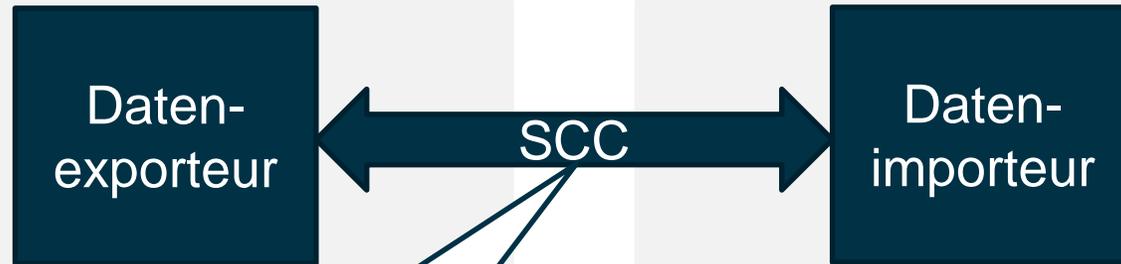
- Bsp. Ö.: Google Analytics Entscheidung 22. April
- Art. 44 DSGVO: „*Jede Übermittlung pD*“
 - Entscheidend: Angemessenes Schutzniveau?

EuGH-Entscheidung nicht eindeutig: sowohl Argumente dafür als auch dagegen

5 Abschluss der SCC



2021 SCC - Umfang und wichtigste Änderungen



Modul 1 - C2C
Modul 2 - C2P
Modul 3 - P2P
Modul 4 - P2C

Nur wenn DSGVO für den
Datenimporteur nicht gilt?
Erwägungsgrund 7 SCC?

- SCC bieten nur Struktur, um den Herausforderungen von Schrems II zu begegnen
- **Neue SCC (2022?) zur Lösung des Problems Erw.gr. 7**



Neue SCC enthalten nicht alle Lösungen für die Herausforderungen von Schrems II

2021 SCC – Anlage

SCC – Anlage

Anhang I - Liste der Parteien und Beschreibung des Transfers

Anhang II - Auflistung technischer und organisatorischer Maßnahmen

Anhang III - Liste der Unterauftragsverarbeiter

Mehrere Anlagen?

„Erforderlichenfalls sollten getrennte Anlagen verwendet werden, um ausreichende Klarheit zu gewährleisten.“ (vgl. Anhang zum SCC)



Keine wesentlich neuen Verpflichtungen in den Anhängen der neuen SCC

Angaben müssen spezifisch und nicht generisch sein!

EU Kommission: Erste Leitlinien zum Einsatz SCC

6 Zusammenfassung





Auswirkungen der Schrems II Entscheidung

1. Know your Transfers (Gruppenintern und -extern) (nicht neu)
2. TIA und Dokumentation (Art. 5 Abs. 2 DSGVO)
 - a. Dialog mit Vertragspartnern
 - b. Definition von Anforderungen und Spezifikationen für die Sicherheit der Verarbeitung und/oder ergänzende Maßnahmen
 - Im Wesentlichen gleichwertiges Schutzniveau?
 - Wenn Maßnahmen nicht existieren: Kein Datentransfer
 - c. Abstimmung mit den Beteiligten (Unternehmen, IT usw.) bei der Umsetzung neuer Verpflichtungen
 - d. Dokumentation regelmäßige Re-Evaluierung



Planung und Vorbereitung
Maßnahmen dokumentieren

Noch Fragen?



Neil Weaver
Rechtsanwalt / Associate
+49 221 5108 4188
neil.weaver@osborneclarke.com

