/ Land in Sicht?

US-Unternehmen als sichere Häfen für europäische Daten (Safe Harbor II / Privacy Shield)

RA Sebastian Dienst, Noerr LLP

11. Internationales For..Net-Symposium, Passau

15.04.2016

Noerr

/ Überblick

- Kartografie des internationalen Datentransfers

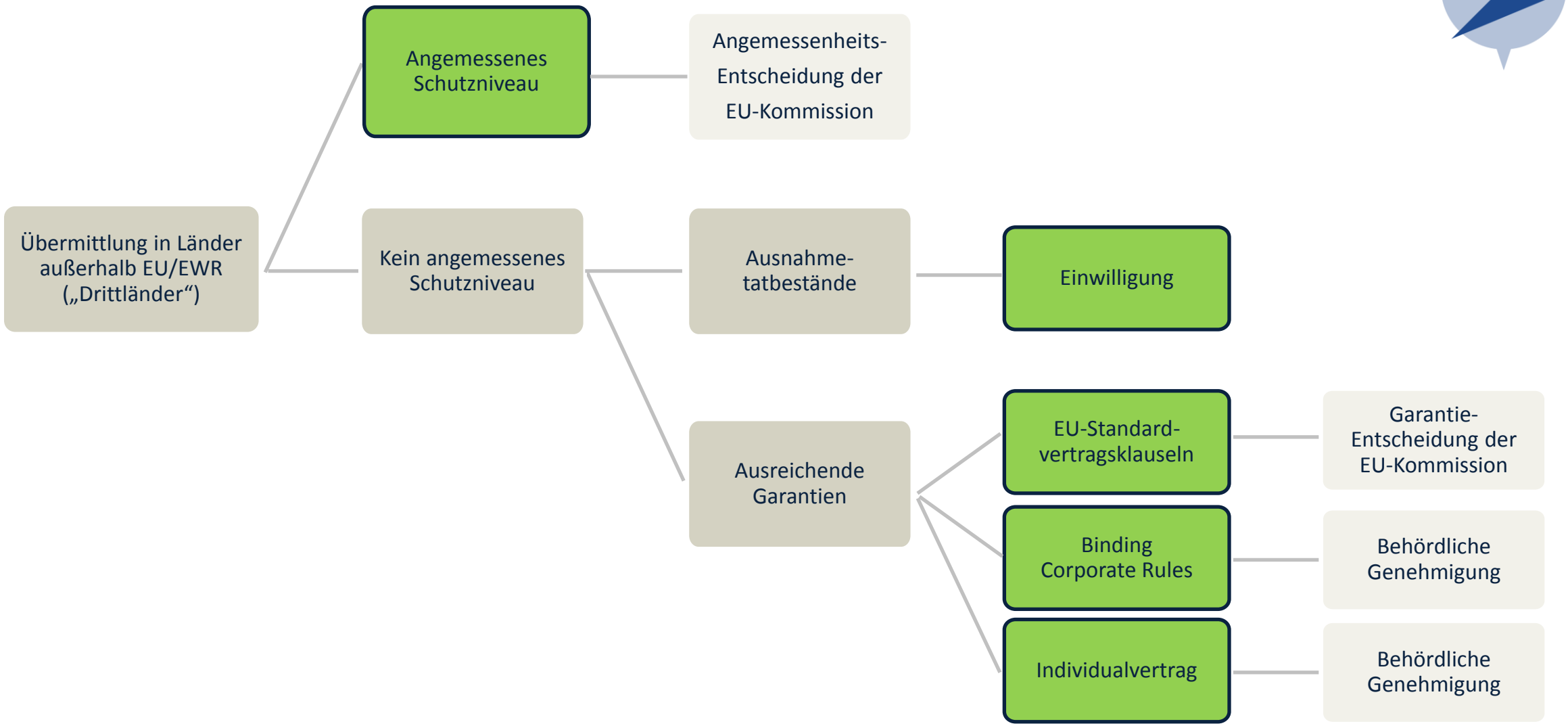
- Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers
  - US/EU Safe Harbor
  - EuGH Entscheidung vom 06.10.2015
  - Bestandsaufnahme

- „Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?
  - EU-US Privacy Shield
  - Ausblick

/ Überblick

- **Kartografie des internationalen Datentransfers**
- Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers
  - US/EU Safe Harbor
  - EuGH Entscheidung vom 06.10.2015
  - Bestandsaufnahme
- „Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?
  - EU-US Privacy Shield
  - Ausblick

/ Übermittlung personenbezogener Daten in Drittländer



Noerr

/ Angemessenheitsentscheidung der EU-Kommission (Art. 25 Abs. 6 EU DS-RL)

„Die Kommission kann […] feststellen, dass ein Drittland aufgrund seiner **innerstaatlichen Rechtsvorschriften** oder **internationaler Verpflichtungen** […] hinsichtlich des Schutzes der Privatsphäre sowie der Freiheiten und Grundrechte von Personen ein angemessenes Schutzniveau […] gewährleistet.“

Angemessenheitsentscheidung der EU-Kommission (Art. 25 Abs. 6 EU DS-RL)

- „Sichere Drittländer“:
  Andorra, Argentinien, Kanada, Schweiz, Färöer, Guernsey, Israel, Isle of Man, Jersey, Neuseeland, Uruguay

- Sondersituation USA:
  - Keine Feststellung eines angemessenen Datenschutzniveaus per se
  - (Ungültige) Feststellung für US/EU Safe Harbor
  - Zukünftige Feststellung unter EU-US Privacy Shield (?)

?

/ Überblick

- Kartografie des internationalen Datentransfers
- **Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers**
  - **US/EU Safe Harbor**
  - EuGH Entscheidung vom 06.10.2015
  - Bestandsaufnahme
- „Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?
  - EU-US Privacy Shield
  - Ausblick

/ US/EU Safe Harbor

- Safe Harbor Framework des US Handelsministeriums
  - Grundsätze des „Sicheren Hafens“ zum Datenschutz
  - Häufig Gestellte Fragen (FAQ)
  - Briefe von US Behörden zur Funktionsweise

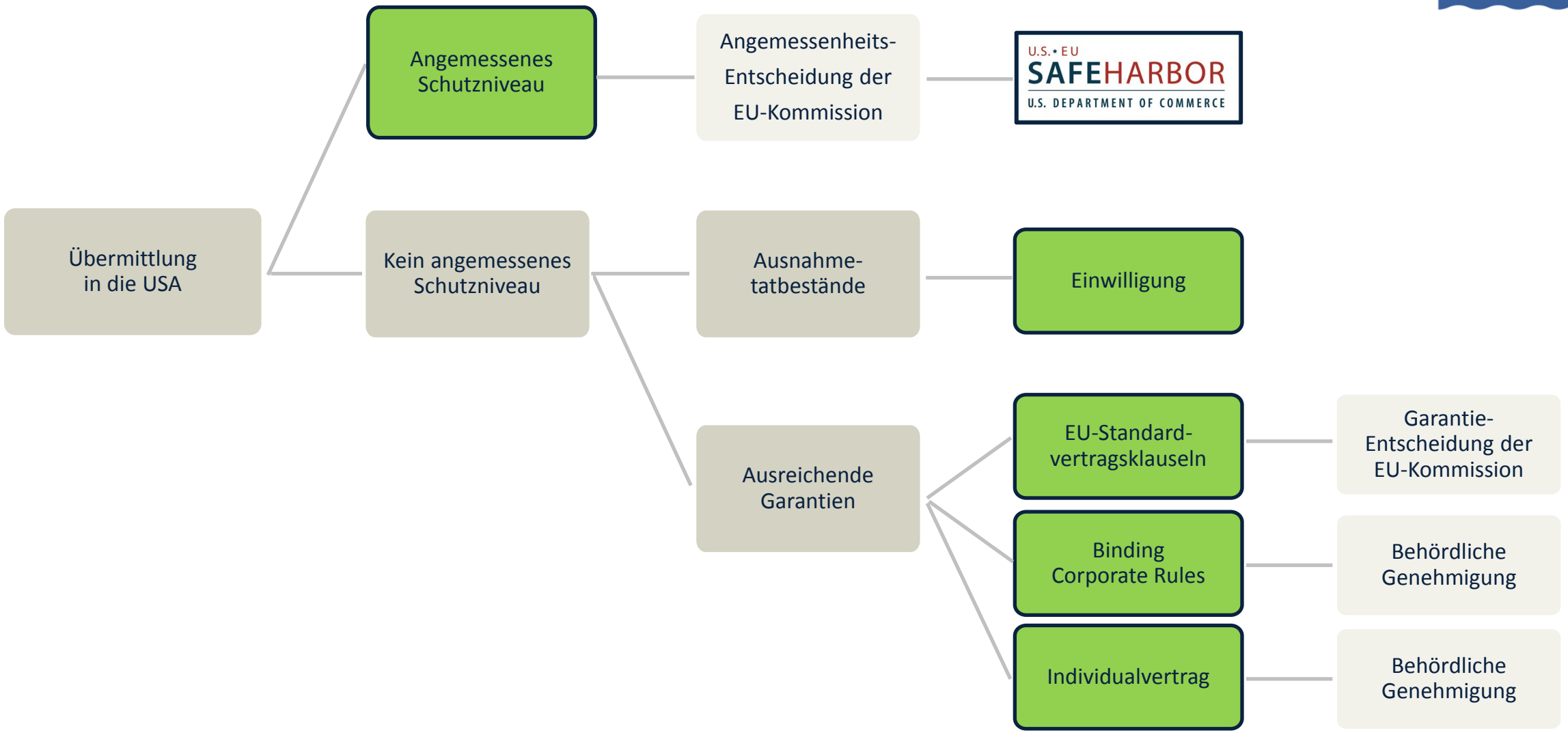
- Funktionsweise:
  - Freiwillige Selbstverpflichtung des US-Datenempfängers
  - Selbstzertifizierung und Registrierung beim US Handelsministerium (DOC)
  - Eintragung in öffentliche Safe Harbor-Liste des US Handelsministeriums

/ Angemessenheitsentscheidung der EU-Kommission vom 26.07.2000 (2000/520/EG)

U.S. ★ EU
SAFEHARBOR
U.S. DEPARTMENT OF COMMERCE

„**Es wird davon ausgegangen**, dass die […] **"Grundsätze des 'sicheren Hafens' zum Datenschutz"** […], die gemäß den in den […] "Häufig gestellten Fragen" (FAQ) enthaltenen Leitlinien umgesetzt werden, […] ein […] **angemessenes Schutzniveau** für personenbezogene Daten **gewährleisten**, die von der Europäischen Union an in den Vereinigten Staaten niedergelassene Organisationen übermittelt werden […].“

/ US/EU Safe Harbor



Noerr

/ #Snowden

- Verletzung der Safe Harbor-Grundsätze durch „umfassende und anlasslose Überwachungsmaßnahmen ausländischer Geheimdienste“

  (Konferenz der Datenschutzbeauftragten des Bundes und der Länder, Pressemitteilung vom 24.07.2013)

- Datenverarbeitung durch US-amerikanische Behörden geht über das hinaus, was zum Schutz der nationalen Sicherheit absolut notwendig und verhältnismäßig ist

  (EU Kommission, Mitteilung zur Wiederherstellung des Vertrauens beim Datenaustausch zwischen der EU und den USA, COM (2013) 846 final)

Noerr

/ Überblick

- Kartografie des internationalen Datentransfers
- **Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers**
  - US/EU Safe Harbor
  - **EuGH Entscheidung vom 06.10.2015**
  - Bestandsaufnahme
- „Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?
  - EU-US Privacy Shield
  - Ausblick

/ EuGH Entscheidung v. 06.10.2015

- Maßstab der „Angemessenheit“ des Schutzniveaus im Drittland
  - Kein „identisches“ Schutzniveau erforderlich
  - „**Gleichwertiges**“ Schutzniveau zum **Niveau der EU DS-RL im Lichte der EU GRC**

- Maßgebliche Beurteilungsgrundlage für „Angemessenheit“ des Schutzniveaus
  - Beurteilung der **Rechtsordnung des Drittlandes**
  - **Eingeschränkter Wertungsspielraum** der Kommission
  - **Regelmäßige Überprüfung** der „Angemessenheit“ erforderlich

/ EuGH Entscheidung v. 06.10.2015

- Angemessenes Schutzniveau insbesondere auch bzgl. staatlicher Eingriffe
  - **Beschränkung staatlicher Zugriffe** auf das „absolut Notwendige“
  - **Wirksamer gerichtlicher Rechtsschutz** gegen staatliche Eingriffe

/ EuGH Entscheidung v. 06.10.2015

- Ungültigkeit der Safe Harbor Angemessenheitsentscheidung mit sofortiger Wirkung (!)
- Keine inhaltliche Prüfung der Safe Harbor Grundsätze (!)
- Tragender Entscheidungsgrund: „Formeller Fehler“ der Angemessenheitsentscheidung
  - Keine Feststellung zur tatsächlichen Gewährleistung eines angemessenen Datenschutzniveaus durch **innerstaatliche Rechtsvorschriften** oder **internationale Verpflichtungen** der USA
  - Keine Feststellung zu staatlichen Regeln zur **Begrenzung staatlicher Eingriffe**
  - Keine Feststellung zum Bestehen eines **wirksamen gerichtlichen Rechtsschutzes**

/ Überblick

- Kartografie des internationalen Datentransfers
- **Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers**
  - US/EU Safe Harbor
  - EuGH Entscheidung vom 06.10.2015
  - **Bestandsaufnahme**
- „Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?
  - EU-US Privacy Shield
  - Ausblick

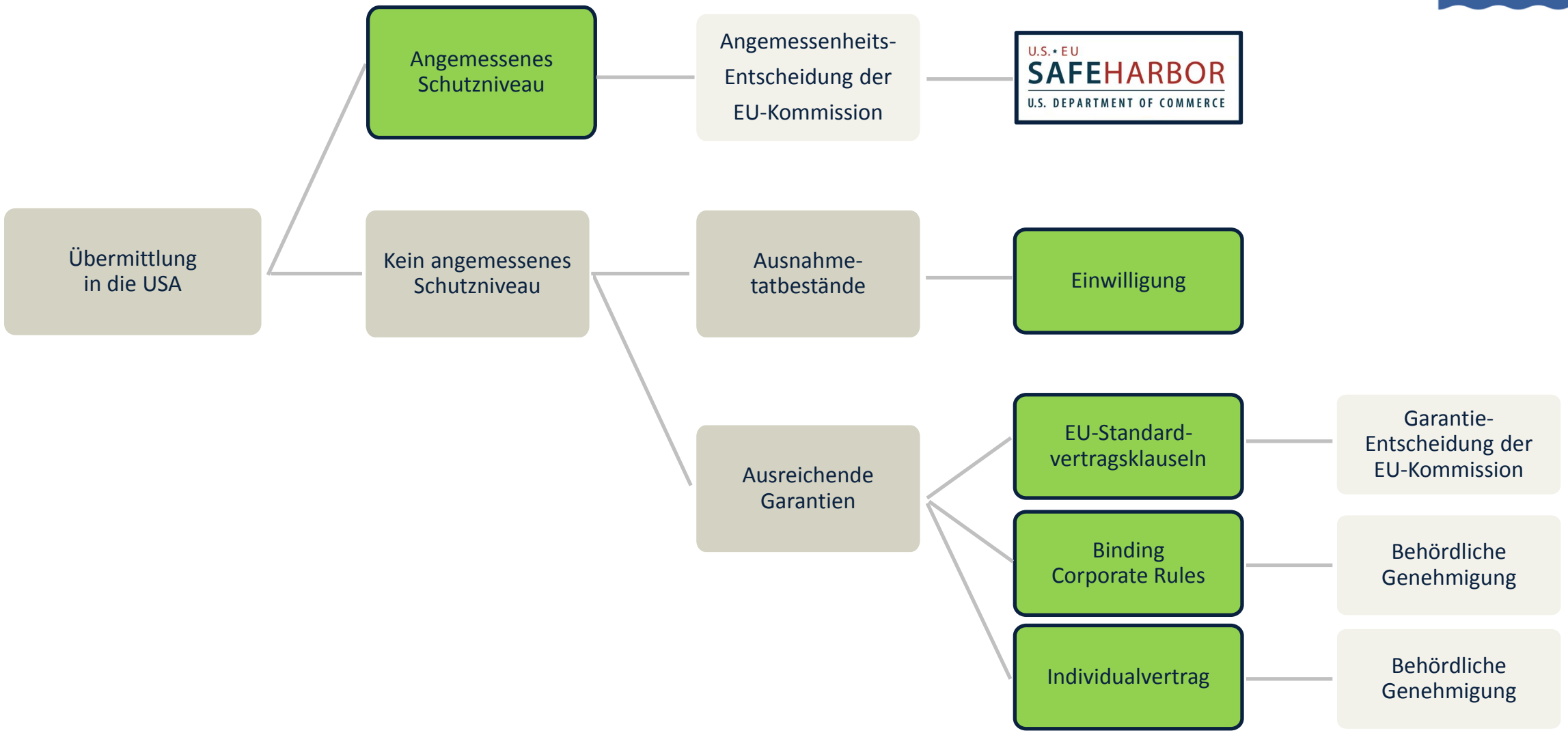
/ Safe Harbor ungültig

- Weitere Übermittlung auf Grundlage von Safe Harbor unzulässig
- „Schonfrist“ der Datenschutzbehörden bis zum 31.01.2016 abgelaufen
- (Koordinierte) behördliche Durchsetzungsmaßnahmen zu erwarten

/ Verbleibende Instrumente angeschlagen

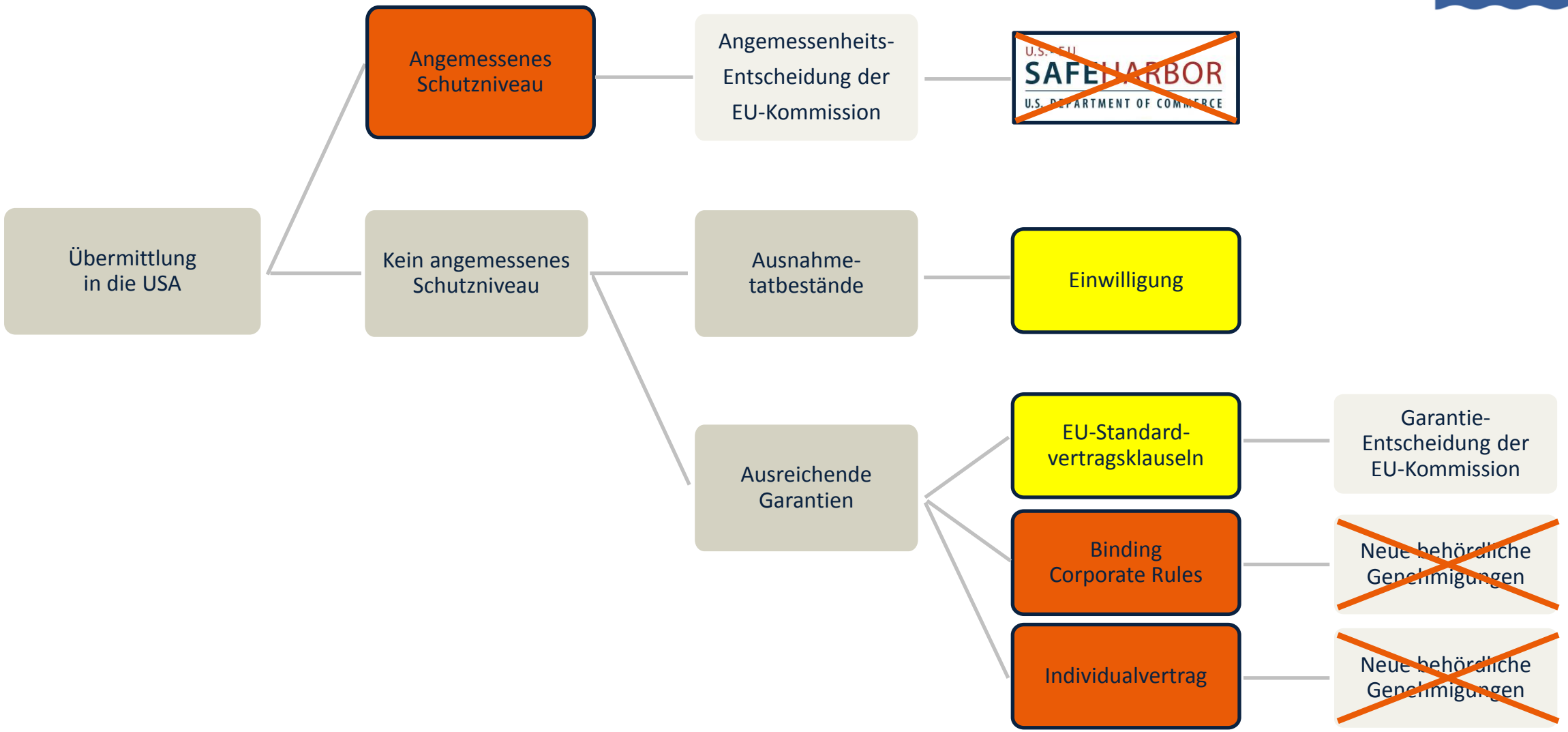
- Binding Corporate Rules (BCR) / Individualverträge:
  - Erhebliche Zweifel an ausreichenden Garantien
  - Bis auf Weiteres keine Genehmigung neuer BCR oder Individualverträge
- EU-Standardvertragsklauseln:
  - Erhebliche Zweifel an ausreichenden Garantien
  - Aber: „Verwerfungsmonopol“ des EuGH (!)
- Einwilligung von Betroffenen:
  - Vereinzelte Zweifel an Wirksamkeit

/ Bestandsaufnahme – Vor der EuGH-Entscheidung



Noerr

/ Bestandsaufnahme – Nach der EuGH-Entscheidung

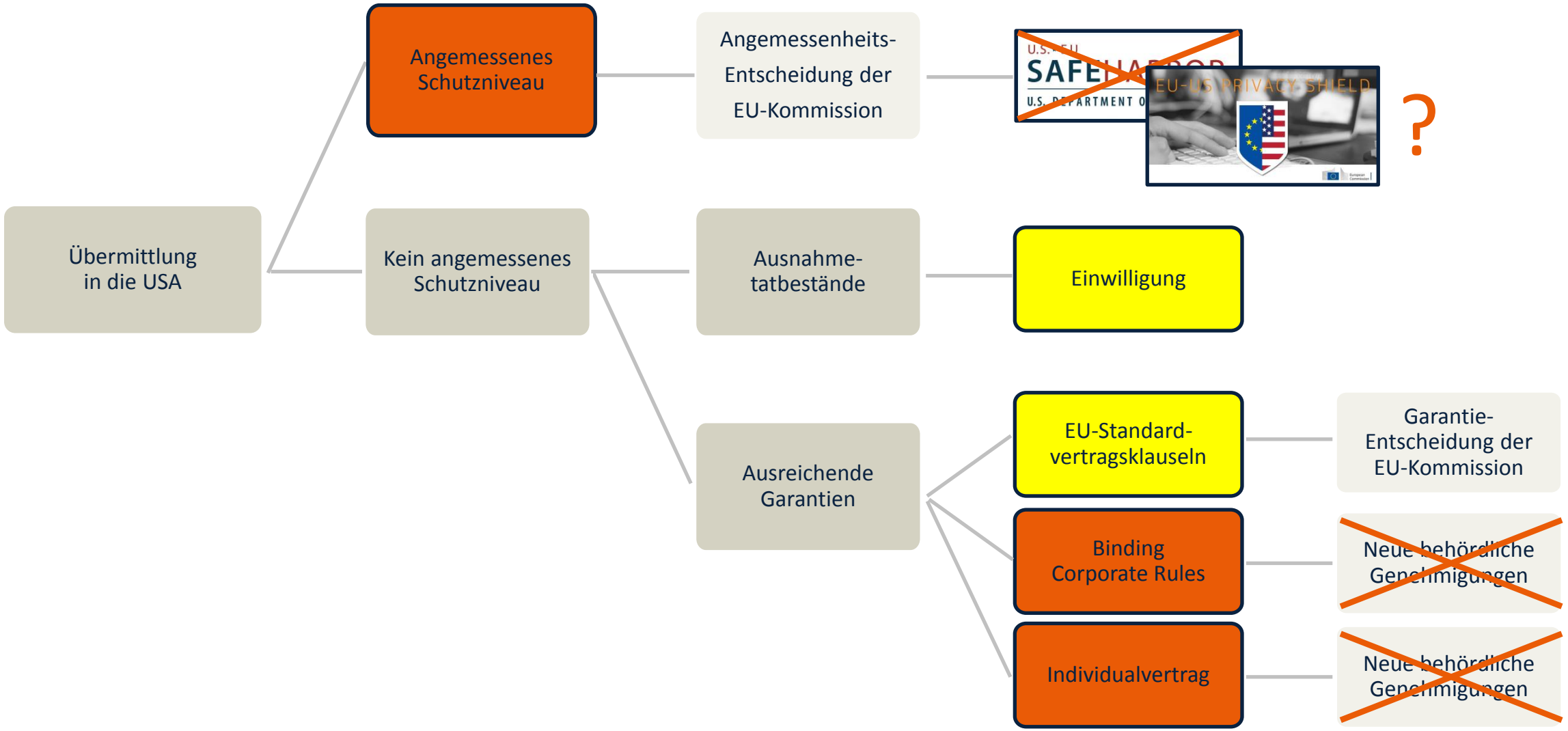


Noerr

/ Überblick

- Kartografie des internationalen Datentransfers
- Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers
  - US/EU Safe Harbor
  - EuGH Entscheidung vom 06.10.2015
  - Bestandsaufnahme
- **„Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?**
  - **EU-US Privacy Shield**
  - Ausblick

/ EU-US Privacy Shield



Noerr

/ EU-US Privacy Shield

- Einigung von EU-Kommission und US-Regierung am 02.02.2016
  - Grundsätze des EU-US „Datenschutzschildes“
  - Briefe von US Behörden zur Funktionsweise und mit Zusicherungen / Zusagen

- Funktionsweise im Wesentlichen identisch zu Safe Harbor
  - Freiwillige Selbstverpflichtung des US-Datenempfängers
  - Selbstzertifizierung und Registrierung beim US Handelsministerium (DOC)
  - Eintragung in öffentliche Privacy Shield Liste des US Handelsministeriums

/ Wesentliche Änderungen gegenüber Safe Harbor

- Erweiterte Datenschutzgrundsätze und ergänzende Prinzipien
- Strengere Auflagen für US-Unternehmen
- Intensivere Kontroll- und Durchsetzungsmaßnahmen der US-Behörden
- Erweiterte Rechtsbehelfe für EU-Bürger gegen US-Unternehmen
- Gemeinsame jährliche Überprüfung durch EU-Kommission und DOC

/ Wesentliche Änderungen in der Rechtsordnung der USA

- Presidential Policy Directive 28 (PPD-28) – 2014
  - (Vorrangig) zielgerichtete Erfassung von Daten durch Nachrichtendienste
  - Beschränkung der Sammelerhebung von Daten auf 6 bestimmte Sicherheitszwecke
- USA Freedom Act – 2015
  - Beschränkung der Sammelerhebung von Daten
  - Transparenzberichte von US Unternehmen
- Judicial Redress Act – 2016
  - Zugang für EU-Bürger zu US-Gerichten wegen Datenübermittlung zur Strafverfolgung

Zusicherungen und Zusagen der US-Regierung

- Zusicherungen:

  Beschränkungen, Schutzvorkehrungen und Aufsichtsmechanismen für Zugriff von US-Behörden aus Gründen der nationalen Sicherheit

- Zusagen:

  Einrichtung einer unabhängigen „Ombudsstelle“ für EU-Bürger

- Veröffentlichung im US Bundesregister (US Federal Register)

Noerr

/ Angemessenheitsentscheidung der EU-Kommission (Entwurf vom 29.02.2016)

„Die **Vereinigten Staaten** **gewährleisten** ein […] **angemessenes Schutzniveau** für personenbezogene Daten, die **unter dem EU-US Datenschutzschild** von der Europäischen Union an in den Vereinigten Staaten niedergelassene Organisationen übermittelt werden.“

/ Überblick

- Kartografie des internationalen Datentransfers

- Schiffbruch des transatlantischen Datentransfers
  - US/EU Safe Harbor
  - EuGH Entscheidung vom 06.10.2015
  - Bestandsaufnahme

- **„Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?**
  - EU-US Privacy Shield
  - **Ausblick**

/ Wesentliche Kritikpunkte am EU-US Privacy Shield

- Fehlende Feststellungen der Angemessenheitsentscheidung
  - Rechtscharakter Zusicherungen und Zusagen der US-Regierung (?)
  - Tatsächliche „Gleichwertigkeit“ der US-Regelungen zum EU-Datenschutzrecht (?)
- Unzureichende Gewährleistung eines angemessenen Schutzniveaus
  - Keine „innerstaatlichen Rechtsvorschriften“ / „internationalen Verpflichtungen“
  - Unzureichende Beschränkung behördlicher Zugriffe
  - (Faktische) Unwirksamkeit von Rechtsbehelfen gegen (geheime) Zugriffe
  - Zweifel an der Unabhängigkeit der künftigen „Ombudsstelle“

Noerr

/ Weiteres Verfahren zum EU-US Privacy Shield

- Stellungnahme der „Art. 29 Datenschutzgruppe“
  - „Großer Schritt nach vorne“
  - Aber: Noch (erheblicher) **Nachbesserungsbedarf**
- Förmliches Ausschussverfahren im „Art. 31 Ausschuss“
- Ziel der EU-Kommission:

  Inkrafttreten der Angemessenheitsentscheidung spätestens im Juni 2016

/ Ausblick - „Land in Sicht“ oder „Eisberg voraus“?

- Erhebliche Zweifel an der Wirksamkeit des EU-US Privacy Shields
- Langwierige weitere Verhandlungen zu erwarten
- Auswirkungen auf übrige Instrumente noch unklar
  (EU-Standardvertragsklauseln, BCR, Individualverträge, Einwilligung)
- Nächste EuGH-Entscheidung bereits am Horizont sichtbar

Noerr

Vielen Dank!

Noerr

/ Sebastian Dienst

Sebastian Dienst
Rechtsanwalt
Associate

+49 89 28628457
sebastian.dienst@noerr.com

Sebastian Dienst ist Rechtsanwalt im Münchner Büro von Noerr und Mitglied der Praxisgruppe IT, Outsourcing & Datenschutz. Er ist spezialisiert im Bereich Datenschutz- und IT-Sicherheitsrecht sowie in den Bereichen IT-Vertragsrecht und IT-Litigation. Zu seinen Beratungsschwerpunkten gehört daneben der Bereich E-Commerce.

Sebastian Dienst verfügt über umfassende Expertise bei der Beratung international agierender Unternehmen verschiedener Branchen in Angelegenheiten des IT- und Datenschutzrechts, insbesondere zur rechtskonformen Gestaltung, Strukturierung und Optimierung internationaler IT-Services und interner Unternehmensprozesse. Zudem veröffentlicht Sebastian Dienst regelmäßig Fachbeiträge und hält Vorträge zu aktuellen Themen des IT- und Datenschutzrechts.

Als Autor wirkt er unter anderem an dem internationalen Handbuch „The New European General Data Protection Regulation, Impact on Corporate Practice – A Guidance for Legal Advisors and Enterprises“ mit.

Kompetenzen

- Datenschutz- und IT-Sicherheitsrecht
- IT-Vertragsrecht und IT-Litigation
- E-Commerce

Ausgewählte Publikationen

- E-Commerce und das Internet der Dinge, in: *Bräutigam / Rücker*, Rechtshandbuch E-Commerce, 2016.
- Klarnamenpflicht bei Facebook - Der Streit um die Anwendbarkeit des deutschen Datenschutzrechts geht in eine neue Runde, in: juris PraxisReport Datenschutzrecht 2/2015 Anm. 6.

Noerr

/ Noerr ist Exzellenz und unternehmerisches Denken

Mit Teams aus starken Persönlichkeiten findet Noerr Lösungen für komplexe und anspruchsvolle Fragestellungen. Vereint durch gemeinsame Werte, haben die über 500 Berater immer das gemeinsame Ziel vor Augen: den Erfolg der Mandanten.

Auf den Rat der Kanzlei vertrauen börsennotierte Konzerne und mittelständische Unternehmen ebenso wie Finanzinstitute und -investoren.

Auch international ist Noerr als eine führende europäische Wirtschaftskanzlei bestens aufgestellt: mit Büros in elf Ländern und einem weltweiten Netzwerk an befreundeten Top-Kanzleien.
Zudem ist Noerr exklusives deutsches Mitglied von Lex Mundi, dem global führenden Netzwerk unabhängiger Wirtschaftskanzleien mit umfangreicher Erfahrung in mehr als 100 Ländern.

Noerr

/ Ausgezeichnete Rechtsberatung

Germany Law Firm of the Year

Chambers Europe Awards 2015

Law Firm of the Year: Germany

The Lawyer European Awards 2015

Global Dispute of the Year: U.K. Litigation

The American Lawyer Global Legal Awards 2015

Kanzlei des Jahres für IP, Kartellrecht und Marken- und Wettbewerbsrecht

JUVE Awards 2015

Kanzlei des Jahres
Kanzlei des Jahres für M&A

JUVE Awards 2014

International Firm of the Year 2014

Legal Business Awards 2014

Kanzlei des Jahres für Informationstechnologie

JUVE Awards 2013

European Law Firm of the Year

The Lawyer European Awards 2012

Noerr

/ Vernetztes Denken & wirtschaftliche Kompetenz

Rechtsgebiete
▷ Aktien- & Kapitalmarktrecht
▷ Arbeitsrecht
▷ Banking & Finance
▷ Gesellschaftsrecht/Mergers & Acquisitions
▷ Gewerblicher Rechtsschutz & Medien
▷ Kartellrecht
▷ Prozessführung, Schiedsverfahren & ADR
▷ Regulierung & Governmental Affairs
▷ Restrukturierung & Insolvenz
▷ Steuerrecht & Private Clients

Branchen & Lösungen
▷ Automobilindustrie
▷ Compliance & Interne Ermittlungen
▷ Einkauf, Logistik & Vertrieb
▷ Energie
▷ Gesundheitswesen (Pharma, Medizintechnik)
▷ IT, Outsourcing & Datenschutz
▷ Private Equity & Venture Capital
▷ Telekommunikation
▷ The Real Estate Investment Group
▷ Versicherung & Rückversicherung
▷ Advisory

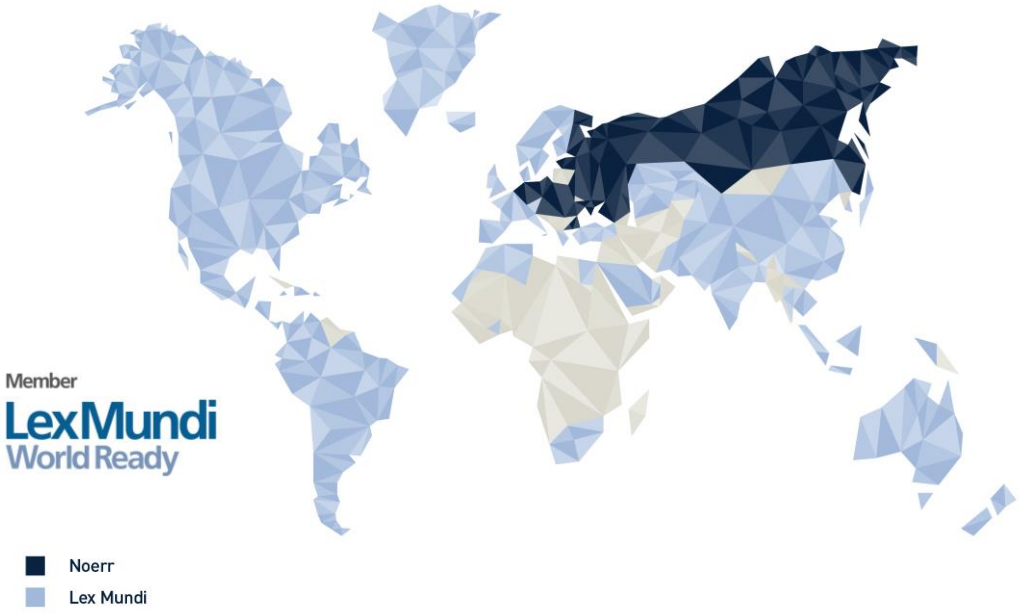
Noerr

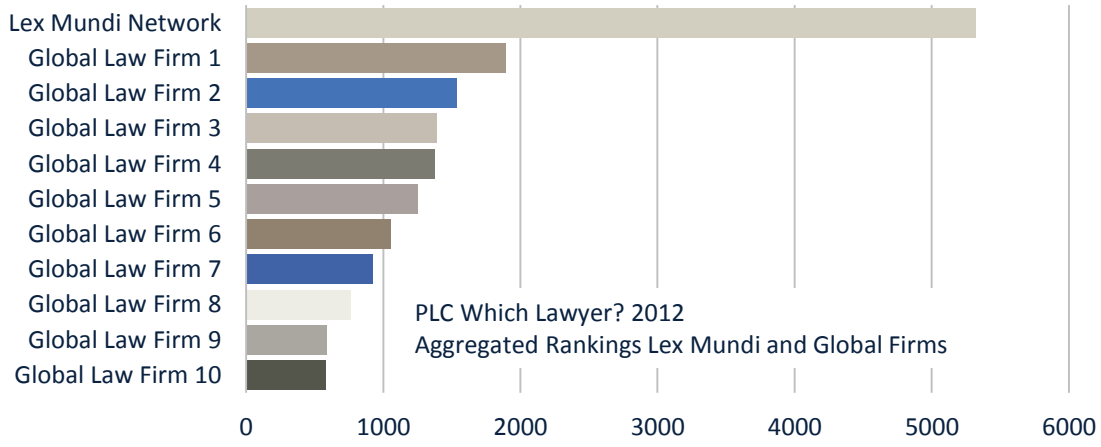
/ Über Lex Mundi

Noerr ist exklusives Mitglied von Lex Mundi, dem führenden Netzwerk unabhängiger Wirtschaftskanzleien mit umfangreicher Erfahrung in mehr als 100 Ländern.

Als Teil des weltweiten Lex Mundi-Netzwerks bieten wir unseren Mandanten über einen Ansprechpartner bevorzugt Zugang zu über 21.000 Anwälten weltweit

Jedes Lex Mundi-Mitglied ist in seinem nationalen bzw. regionalen Markt führend. Gemeinsam bieten die Lex Mundi-Kanzleien globale Rechtsberatung von einzigartiger Qualität und Bandbreite. In Zusammenarbeit mit anderen Lex Mundi-Kanzleien können wir anspruchsvollste grenzübergreifende Transaktionen und Streitfälle unserer Mandanten aus einer Hand begleiten.





Noerr

Standorte

Alicante
Noerr Alicante IP, S.L.
Avenida México 20
03008 Alicante
Spanien
T +34 965 980480

Berlin
Noerr LLP
Charlottenstraße 57
10117 Berlin
Deutschland
T +49 30 20942000

Bratislava
Noerr s.r.o.
AC Diplomat
Palisády 29/A
81106 Bratislava
Slowakische Republik
T +421 2 59101010

Brüssel
Noerr LLP
Boulevard du Régent 47-48
1000 Brüssel
Belgien
T +32 2 2745570

Budapest
Kanzlei Noerr & Partner
Fő utca 14-18
1011 Budapest
Ungarn
T +36 1 2240900

Bukarest
S.P.R.L. Menzer & Bachmann - Noerr
Str. General Constantin
Budişteanu nr. 28 C, Sector 1
010775 Bukarest
Rumänien
T +40 21 3125888

Dresden
Noerr LLP
Paul-Schwarze-Straße 2
01097 Dresden
Deutschland
T +49 351 816600

Düsseldorf
Noerr LLP
Speditionstraße 1
40221 Düsseldorf
Deutschland
T +49 211 499860

Frankfurt am Main
Noerr LLP
Börsenstraße 1
60313 Frankfurt am Main
Deutschland
T +49 69 9714770

London
Noerr LLP
Tower 42
25 Old Broad Street
London EC2N 1HQ
Großbritannien
T +44 20 75624330

Moskau
Noerr OOO
1-ya Brestskaya ul. 29
Pf. 247
125047 Moskau
Russische Föderation
T +7 495 799 56 96

München
Noerr LLP
Brienner Straße 28
80333 München
Deutschland
T +49 89 286280

New York
Noerr LLP
Representative Office
885 Third Avenue, Suite 2610
New York, NY 10022
USA
T +1 212 4331396

Prag
Noerr s.r.o.
Na Poříčí 1079/3a
110 00 Prag 1
Tschechische Republik
T +420 233 112111

Warschau
Noerr Menzer Sp.k.
Al. Armii Ludowej 26
00-609 Warschau
Polen
T +48 22 5793060

info@noerr.com
www.noerr.com
© Noerr LLP

Noerr

/ Bildquellenverzeichnis

- Kompass:
  Autor: El Grafo, Quelle: https://commons.wikimedia.org/wiki/File:Compass-icon_bb_E.svg
- Schiffbruch:
  Autor: NPS Graphics, Quelle: https://commons.wikimedia.org/wiki/File:Pictograms-nps-misc-partially_submerged_wreck.svg
- Fernrohr:
  Autor: Jupiter75, Quelle: https://commons.wikimedia.org/wiki/File:Logo_lunette.png
- US/EU Safe Harbor Logo:
  Autor: US Handelsministerium, Quelle: http://www.export.gov/safeharbor/
- EU-US Privacy Shield Logo:
  Autor: EU Kommission, Quelle: https://euobserver.com/justice/132109
- EuGH Logo:
  Autor: EuGH, Quelle: http://curia.europa.eu/
- Snowden:
  Autor: Campact, Quelle: https://www.campact.de/snowden/
- Eisberg:
  Autor: Jaime Carrion, Quelle: https://thenounproject.com/term/iceberg/44820/