

# / 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

# / 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

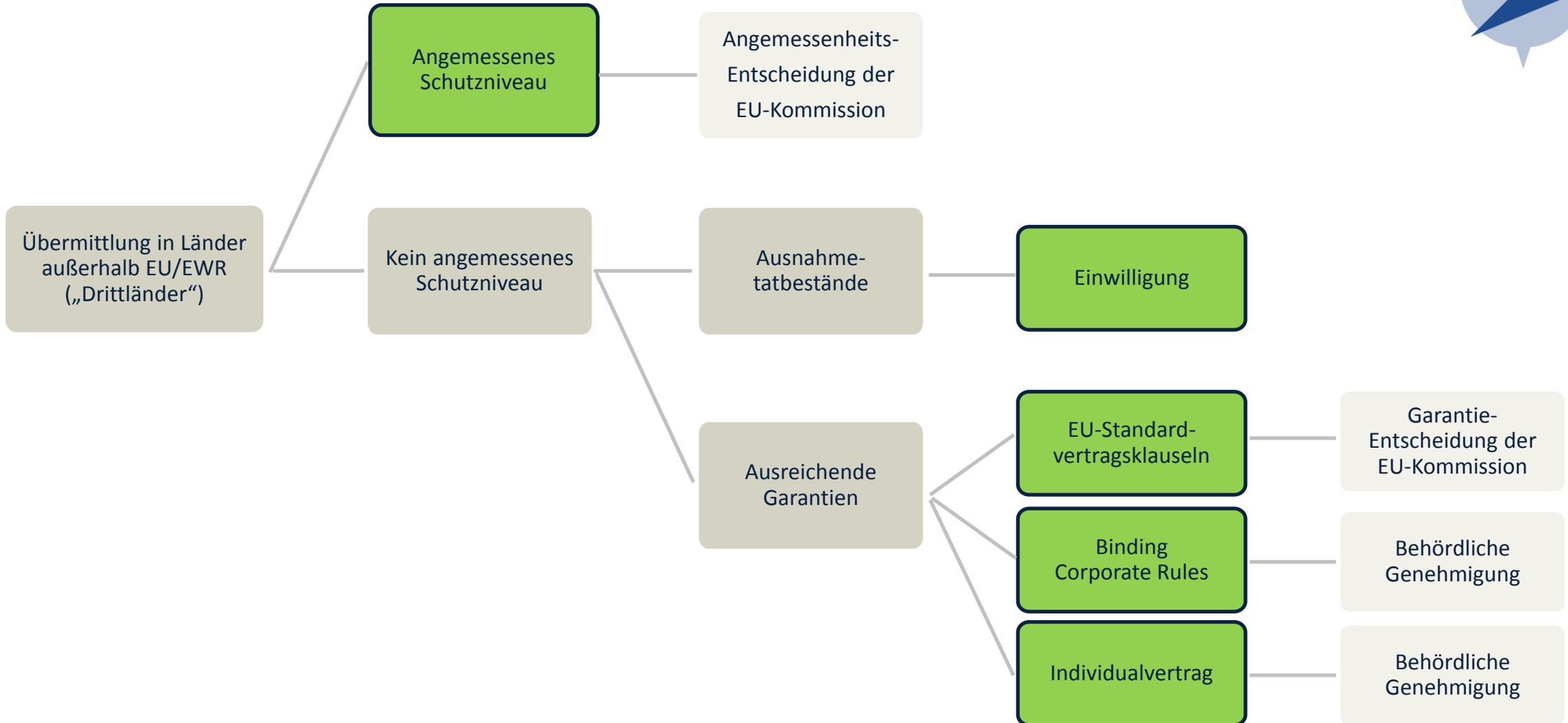


# / Überblick

- **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



## / 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

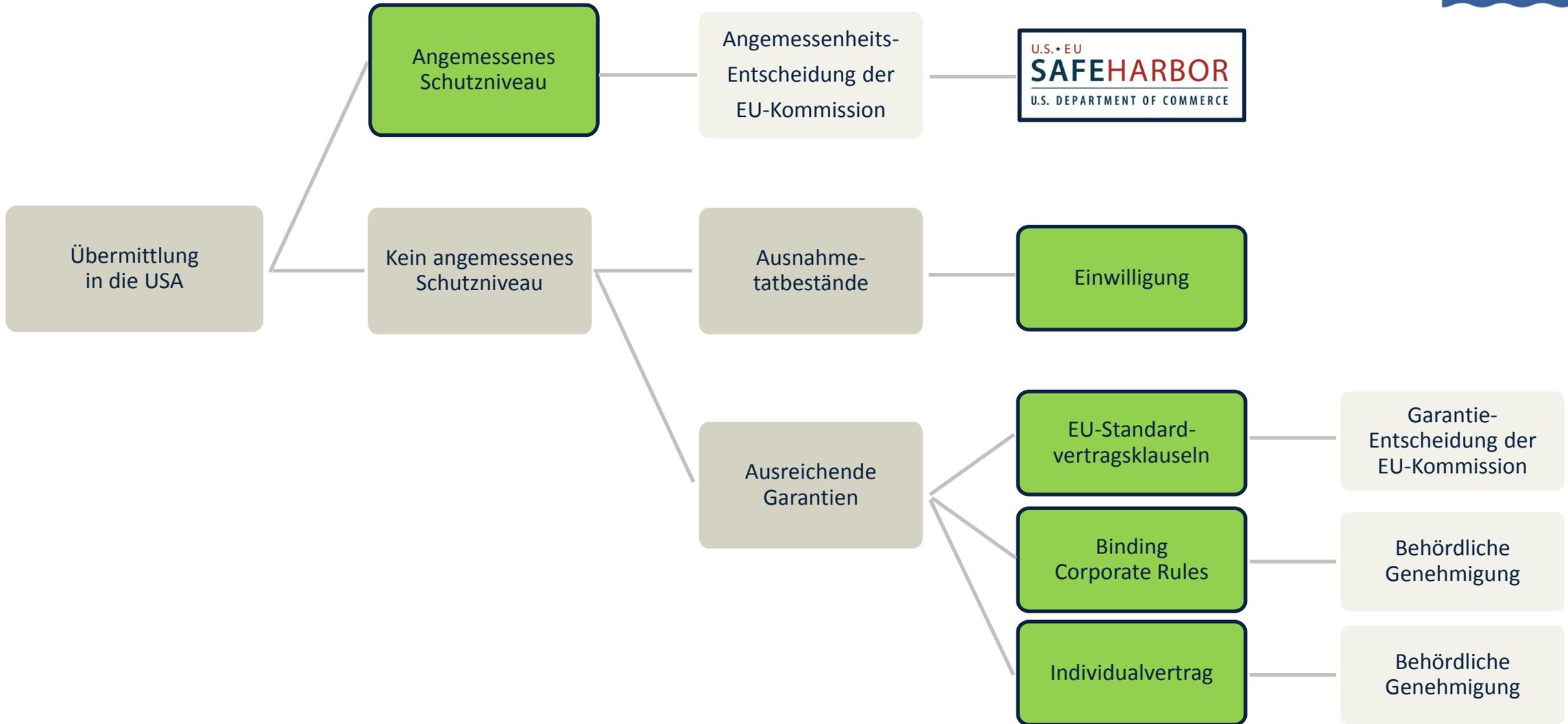


# / Angemessenheitsentscheidung der EU-Kommission vom 26.07.2000 (2000/520/EG)



„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





- 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)

# / 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

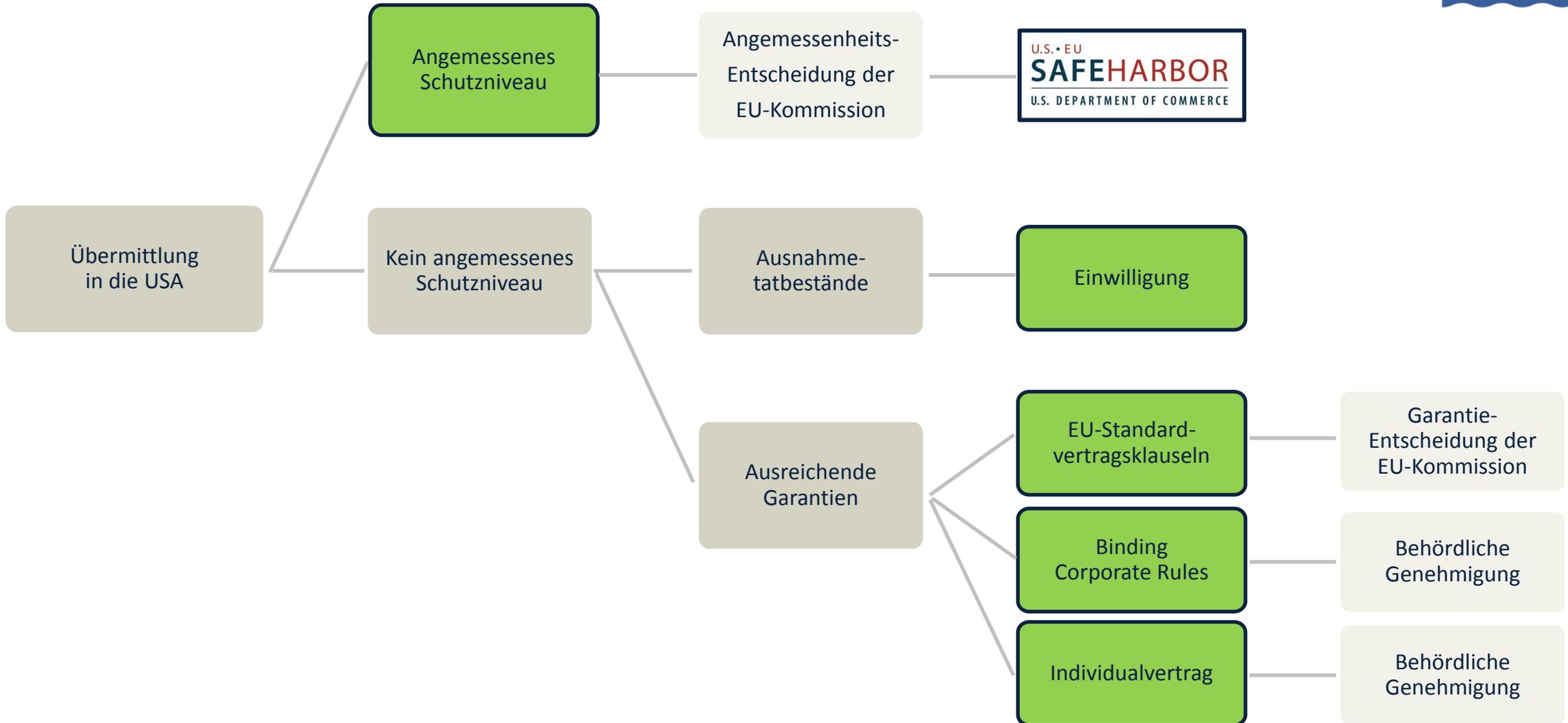


# / Verbleibende Instrumente angeschlagen

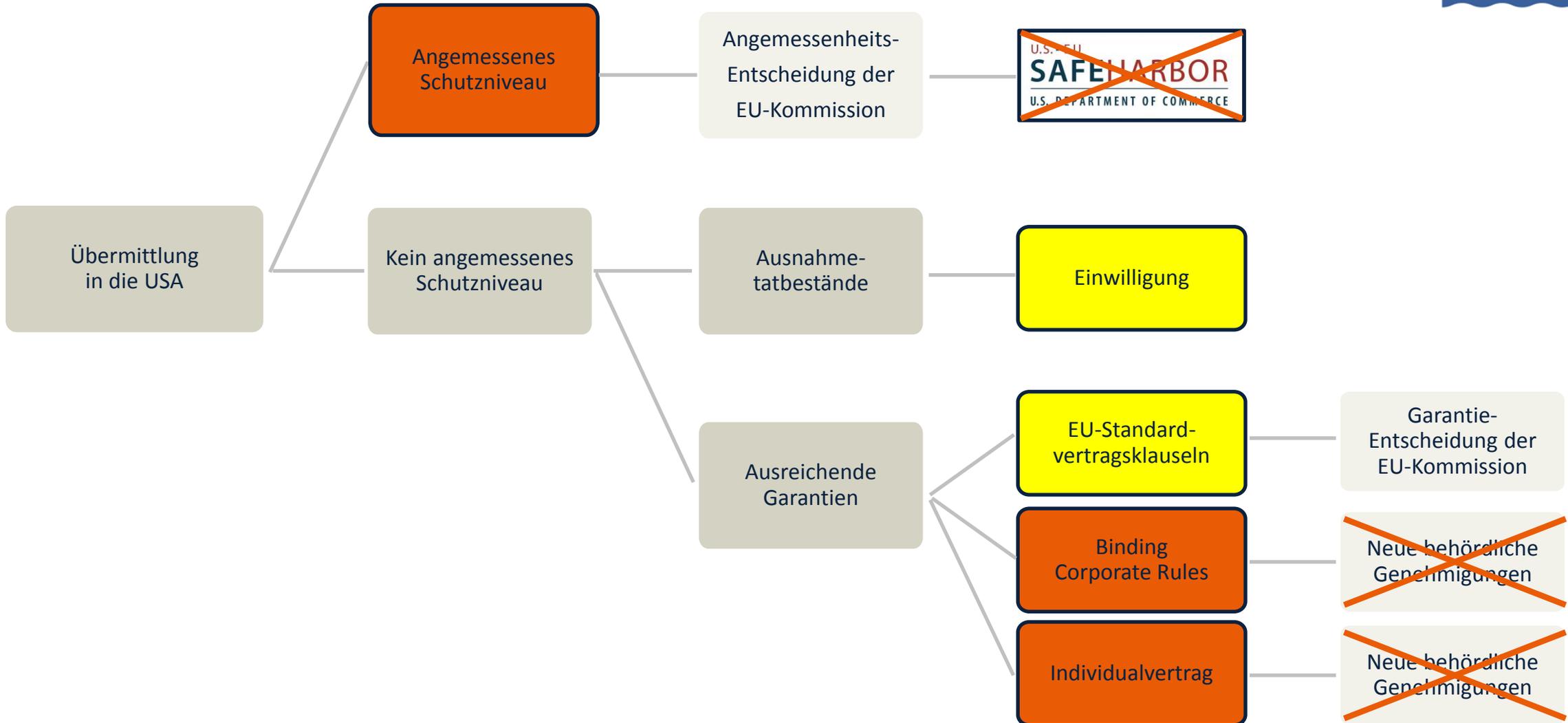


- Binding Corporate Rules (BCR) / Individualverträge:
  - ▷ Erhebliche Zweifel an ausreichenden Garantien
  - ▷ Bis auf Weiteres keine Genehmigung neuer BCR oder Individualverträge
- EU-Standardvertragsklauseln:
  - ▷ Erhebliche Zweifel an ausreichenden Garantien
  - ▷ Aber: „Verwerfungsmonopol“ des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

# / Bestandsaufnahme – Vor der EuGH-Entscheidung



# / Bestandsaufnahme – Nach der EuGH-Entscheidung

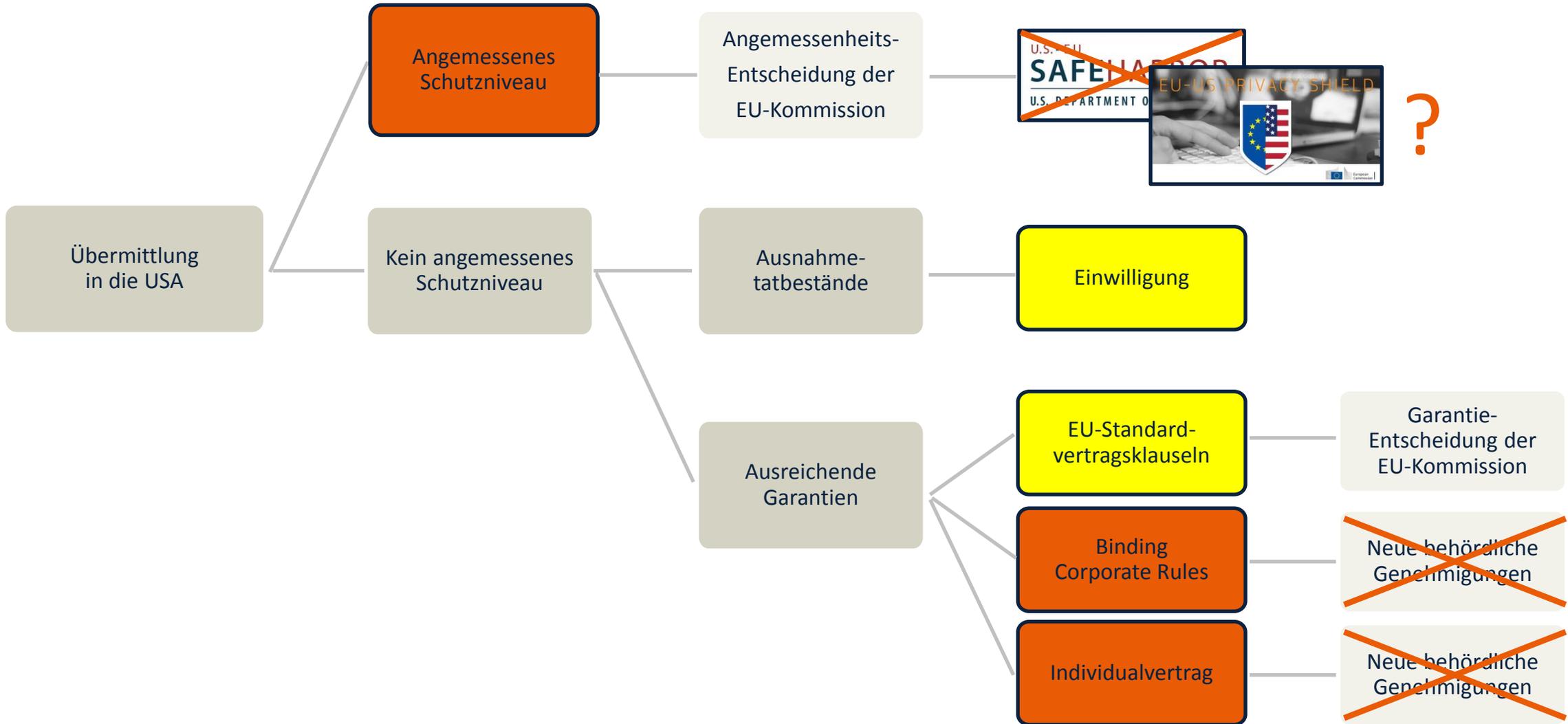


# / Überblick

- 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



# / 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)

# / 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“



# / Weiteres Verfahren zum EU-US Privacy Shield



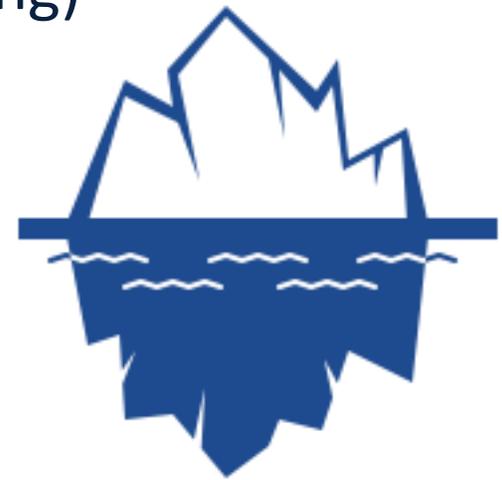
- Stellungnahme der „Art. 29 Datenschutzgruppe“
  - ▷ „Großer Schritt nach vorne“
  - ▷ Aber: Noch (erheblicher) **Nachbesserungsbedarf**
- Förmliches Ausschussverfahren im „Art. 31 Ausschuss“
- Ziel der EU-Kommission:



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



**Vielen Dank!**

# / 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.*

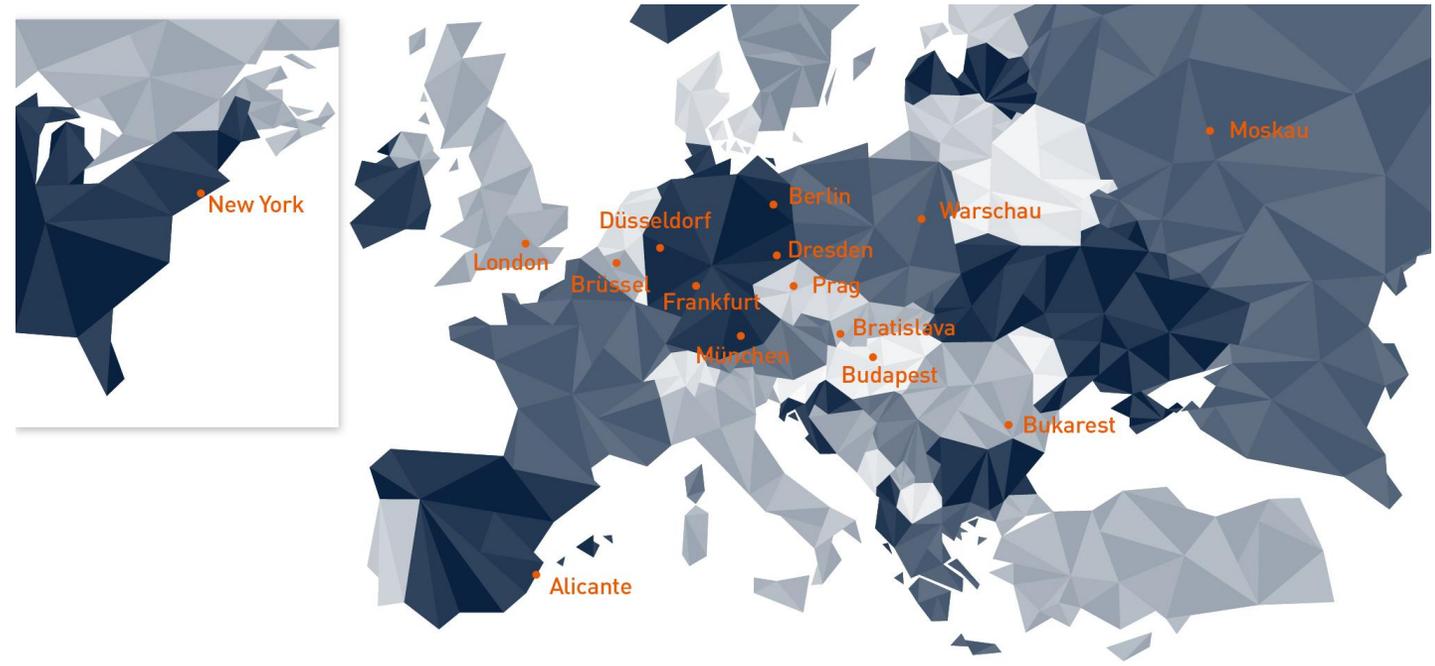
# / Noerr ist Exzellenz und unternehmerisches Denken

*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.



# / 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

# / 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

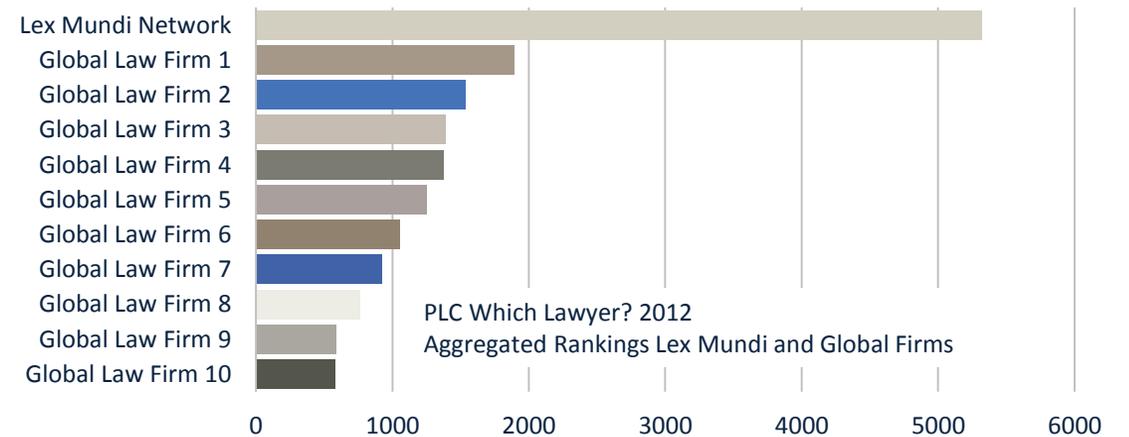
# / Über Lex Mundi

*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.



# / 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  
Briener 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

# / Bildquellenverzeichnis

➤ Kompass:

Autor: El Grafo, Quelle: [https://commons.wikimedia.org/wiki/File:Compass-icon\\_bb\\_E.svg](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](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](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/>