



Ny EU standardavtale for overføringer (SCC) – oppbygging, innhold og anvendelse i praksis

Webinar Finans Norge, 17. september 2021

Bakgrunn

- Kommisjonsbeslutning 2021/914/EC av 4. juni 2021
- Utkast november 2020, bred høring med bl.a. felles innspill fra EDPB og EDPS
- Nødvendige garantier fra behandlingsansvarlig og databehandler (GDPR art. 46 nr. 2 c)
- Det mest brukte overføringsgrunnlaget

COMMISSION IMPLEMENTING DECISION (EU) 2021/915

of 4 June 2021

on standard contractual clauses between controllers and processors under Article 28(7) of Regulation (EU) 2016/679 of the European Parliament and of the Council and Article 29(7) of Regulation (EU) 2018/1725 of the European Parliament and of the Council

(Text with EEA relevance)

THE EUROPEAN COMMISSION,

Having regard to the Treaty on the Functioning of the European Union,

Having regard to Regulation (EU) 2016/679 of the European Parliament and of the Council of 27 April 2016 on the protection of natural persons with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data, and repealing Directive 95/46/EC (GDPR) ⁽¹⁾, and in particular Article 28(7) thereof,

Having regard to Regulation (EU) 2018/1725 of the European Parliament and of the Council of 23 October 2018 on the protection of natural persons with regard to the processing of personal data by the Union institutions, bodies, offices and agencies and on the free movement of such data, and repealing Regulation (EC) N 45/2001 and Decision No 1247/2002/EC (EUDPR) ⁽²⁾, and in particular Article 29(7) thereof,

Whereas:

- (1) The concepts of controller and processor play a crucial role in the application of Regulation (EU) 2016/679 and of Regulation (EU) 2018/1725. The controller is the natural or legal person, public authority, agency or other body which, alone or jointly with others, determines the purposes and means of the processing of personal data. For the purpose of Regulation (EU) 2018/1725, a controller means the Union institution or body or the directorate-general or any other organisational entity which, alone or jointly with others, determines the purposes and means of the processing of personal data. Where the purposes and means of such processing are determined by a specific Union act, the controller or the specific criteria for its nomination can be provided for by the Union. A processor is the natural or legal person, public authority, agency or other body, which processes personal data on the controller's behalf.
- (2) The same set of standard contractual clauses should apply in respect of the relationship between data controllers and data processors subject to Regulation (EU) 2016/679 and also when they are subject to Regulation (EU) 2018/1725. This is because, in order to have a coherent approach to personal data protection throughout the Union and the free movement of personal data in the Union, the data protection rules in Regulation (EU) 2016/679, applicable to the public sector in the Member States, and the data protection rules in Regulation (EU) 2018/1725, applicable to Union institutions, bodies, offices and agencies, have, as far as possible, been aligned with each other.
- (3) To ensure compliance with the requirements of Regulations (EU) 2016/679 and (EU) 2018/1725, when entrusting a processor with processing activities, the controller should use only processors providing sufficient guarantees, in particular in terms of expert knowledge, reliability and resources, to implement technical and organizational measures which meet the requirements of Regulation (EU) 2016/679 and Regulation (EU) 2018/1725, including for the security of processing.
- (4) The processing by a processor is to be governed by a contract or other legal act under Union or Member State law, that is binding on the processor with regard to the controller and that sets out the elements listed in Article 28(3) and (4) of Regulation (EU) 2016/679 or Article 29(3) and (4) of Regulation (EU) 2018/1725. That contract or act shall be in writing, including in electronic form.
- (5) In accordance with Article 28(6) of Regulation (EU) 2016/679 and Article 29(6) of Regulation (EU) 2018/1725, the controller and processor may choose to negotiate an individual contract containing the compulsory elements set out in Article 28(3) and (4) of Regulation (EU) 2016/679 or Article 29(3) and (4) of Regulation (EU) 2018/1725, respectively, or to use, in whole or in part, standard contractual clauses adopted by the Commission pursuant to Article 28(7) of Regulation (EU) 2016/679 and Article 29(7) of Regulation (EU) 2018/1725.

⁽¹⁾ OJ L 119, 4.5.2016, p. 1.

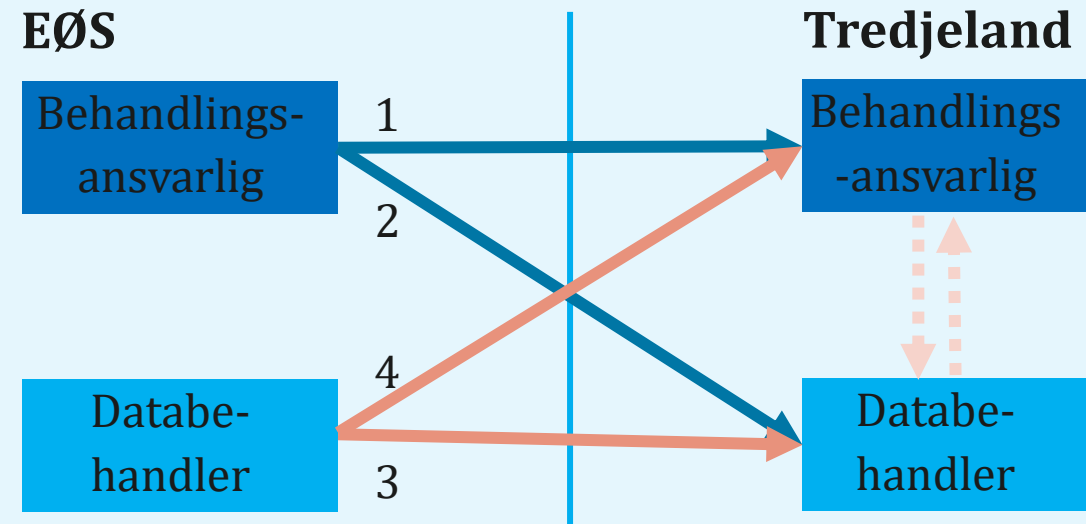
⁽²⁾ OJ L 295, 21.11.2018, p. 39.

Én avtale med 4 moduler

"Dagens" standardavtaler:

- **BA-BA:**
 - [2001/497/EC](#)
 - [2004/915/EC](#)
- **BA-DB:**
 - [2010/87/EC](#)

Ny standardavtale:



Nytt: DB kan overføre til BA og DB!

Fleksibilitet mht. ulike overføringssituasjoner

- Tidligere SCC-er oppfattet som statiske med behov for inngåelse av nye/separate avtaler ved endringer
- Ny SCC legger til rette for:
 - Flere parter
 - Flere partskonstellasjoner (4 moduler)
 - Tilføyelse av nye parter over tid (Clause 7 "Docking Clause")
 - At eksportør (underlagt GDPR) kan være utenfor EØS
 - "Onward transfer" – importør kan på visse vilkår videresende opplysninger

Oppbygning

- Commission Implementing Decision (fortale og 4 artikler)
- Annex (selve avtaleklausulene)
 - Section I (Clause 1-7)
 - Section II – Obligations of the parties (Clause 8-13)
 - Section III – Local laws and practices affecting compliance with the clauses (Clause 14-15)
 - Section IV – final provisions (Clause 16-18)
- Annex I: A: List of parties; B: Description of transfer; C: Competent supervisory authority
- Annex II: Technical and organisational measures including technical and organisational measures to ensure the security of the data (med eksempler)
- Annex III: List of sub-processors

Bruk av klausulene i praksis

- Velg ut relevante moduler/bestemmelser:
Modul 1: BA-BA | Modul 2: BA-DB | Modul 3: DB-DB | Modul 4: DB-BA
- Velg/fjern valgfri tekst (f.eks. alternativ for bruk av underleverandør i Clause 9)
- Fyll ut vedleggene (Annex I-III)
- Kan legge til bestemmelser som ikke er i konflikt med SCC eller registrertes rettigheter
- Se Clause 2 a):
 - *"These Clauses set out appropriate safeguards, (...) provided they are not modified, - except to select the appropriate Module(s) or to add or update information in the Appendix.*
 - *This does not prevent the Parties from including the standard contractual clauses laid down in these Clauses in a wider contract and/or to add other clauses or additional safeguards, provided that they do not contradict, directly or indirectly, these Clauses or prejudice the fundamental rights and freedoms of the data subjects.*

Transparens og registrertes rettigheter

- Generelt:
 - Registrerte har **rett til å få kopi av SCC**
 - Importør skal angi **kontaktpunkt** for klager
 - Registrerte har rett til å **klage** til lokal tilsynsmyndighet eller domstol
 - Registrerte har rett til å kreve **erstatning**
- Modul 1 BA-BA:
 - Importør, ev. gjennom eksportør, skal **informere** de registrerte bl.a. om identitet, kategorier av opplysninger, om retten til å be om kopi av SCC og om ev. onward transfer
 - Registrerte har **rettigheter**: bl.a. innsyn, retting, sletting, reservere seg mot markedsføring og rettigheter ifbm. automatiserte beslutninger

Særlig om modul 2: BA-DB

- Tilfredsstiller krav til databehandleravtale etter art. 28 (jf. Clause 2 a)
 - Utbredt praksis i dag med full databehandleravtale + SCC
- Bruk av ny SCC kan innebære omfattende (re-)forhandling av avtalevilkår
 - F.eks. revisjonsordning, bruk av underleverandører, ansvar/skadeløsholdelse, beskrivelse av sikkerhetstiltak og behandling
- Merk at Kommisjonen samtidig vedtok "standard contractual clauses" for databehandleravtale (stand-alone DPA)

Forholdet til lokal lovgivning (Clause 14 a-d)

- Partene garanterer at de ikke har noen grunn til å tro at lovgivning og praksis i tredjelandet som kommer til anvendelse på overføringen hindrer partene i å oppfylle forpliktelsene
- At partene ifbm. denne garantien har tatt hensyn til
 - "The specific circumstances of the transfer"
 - Lovgivning og praksis, inkl. vedr. utlevering, relevant i lys av "circumstances of the transfer" og aktuelle begrensninger og tiltak
 - Relevante kontraktuelle, tekniske og organisatoriske tiltak
- Veiledning i fotnote 12: Leverandørens dokumenterte erfaringer og annen objektiv info
- Data importør garanterer at den har gjort sitt ytterste for å gi tilgang til relevant info
- Partene forplikter seg til å dokumentere vurderingene og gjøre dem tilgjengelig for tilsynsmyndigheten på forespørsel

Varslingsplikt for dataimportør (Clause 14 e og f)

- Dataimportør skal raskt **varsle** dataeksportør hvis den blir kjent med lovgivning eller praksis som ikke er forenlig med forpliktelsene etter SCC
- Dataeksportør skal ved mottak av slikt varsel identifisere **hensiktsmessige tekniske eller organisatoriske tiltak**
- Dataeksportør skal **suspendere** overføringene hvis den vurderer at det ikke er mulig å få på plass effektive tiltak (eller hvis instruert av BA eller tilsynsmyndighet)
- Dataeksportør kan da **terminere** kontrakten overfor den aktuelle dataimportøren

Forpliktelser for importør ved utleveringspålegg (Clause 15)

- Dataimportør skal **varsle** dataeksportør, og hvor mulig den registrerte, hvis den
 - Mottar rettslig bindende utleveringspålegg
 - Blir oppmerksom på offentlige myndigheters direkte tilgang til opplysninger
- Hvis dataimportør er **forhindret** fra å varsle dataeksportør eller den registrerte, skal importør gjøre sitt beste for å få unntak fra forbudet (skal dokumenteres)
- Hvis tillatt: **gi så mye informasjon som mulig** (antall henvendelser, type opplysninger, hvem som forespør, klage på pålegg, utfall av saker osv.)
- Informasjonen over skal **lagres** i kontraktstiden og gjøres tilgjengelig for tilsynsmyndigheten på forespørsel

Plikt til å vurdere lovlighet og utlevere så lite som mulig

- Importør skal:
 - Vurdere forespørselen og påklage hvis det er rimelig grunn til å vurdere at den er ulovlig
 - Dokumentere vurderingen og gjøre den tilgjengelig for eksportør og tilsynsmyndighet på forespørsel
 - Utlevere så lite informasjon som mulig basert på tolkning av forespørselen

Bruk av SCC ved overføring til og fra Storbritannia

- Personvernlovgivningen i UK anerkjenner bare de standardavtalene som var i kraft på tidspunktet for Brexit (31. desember 2020), dvs:
 - De "gamle" SCC-ene kan benyttes (inntil videre)
 - Ny SCC kan ikke benyttes
- Høring i regi av ICO 11. august med frist 7. oktober vedr. bl.a.:
 - "Draft UK amendment" til ny SCC
 - International transfer risk assessment and tool

<https://ico.org.uk/about-the-ico/ico-and-stakeholder-consultations/ico-consultation-on-data-transferred-outside-of-the-uk/>

Hva må gjøres og hvilke frister gjelder?

Ny SCC trådte i kraft 27. juni 2021 (20 dager etter publisering i Off. Journal)

Aksjonspunkter:

- Allerede nå – frist 27. september 2021 (3 mnd frist)
 - Nye avtaler må bygge på ny SCC
 - Gjennomgå ny SCC for å forstå hvordan den skal etterleves i praksis
 - Klargjøre kontaktsmaler basert på ny SCC
- Allerede inngåtte SCC må erstattes av ny SCC før 27. desember 2022 (18 mnd frist)
 - Identifiser kontrakter/overføringer hvor ny SCC må/bør benyttes
 - Kommunisere med motparter og inngå forhandlinger for å sikre rettidig vedtakelse av de nye SCC-ene
 - Sikre at andre kontraktsvilkår (eks. DPA/MSA) ikke er i konflikt med ny SCC
- Løpende plikt til å påvise etterlevelse:
 - Oppdaterte avtaler, Schrems II-vurderinger, protokoller og personvernerklæringer

Takk for oppmerksomheten!



Thomas Olsen
Partner, PhD

+47 922 56 404

tol@svw.no

simonsen vogtving

www.svw.no