

**MORRISON
FOERSTER**

SCHREMS II

VPR JAARCONGRES

5 november 2020

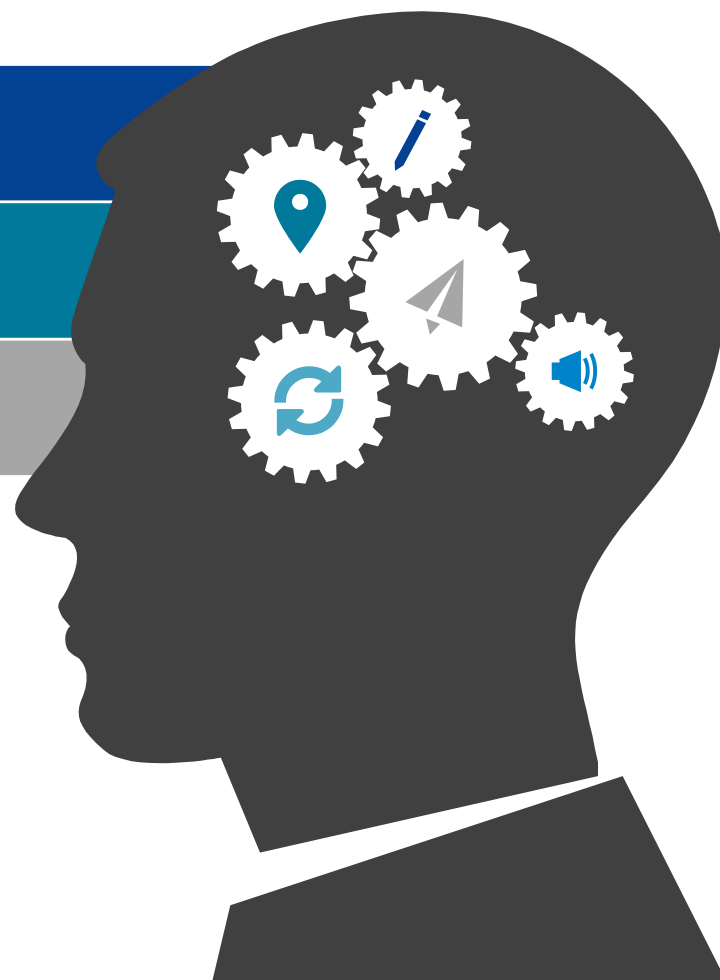


Overzicht

1 De uitspraak

2 Hoe nu verder?

3 Hoe nu *echt* verder?

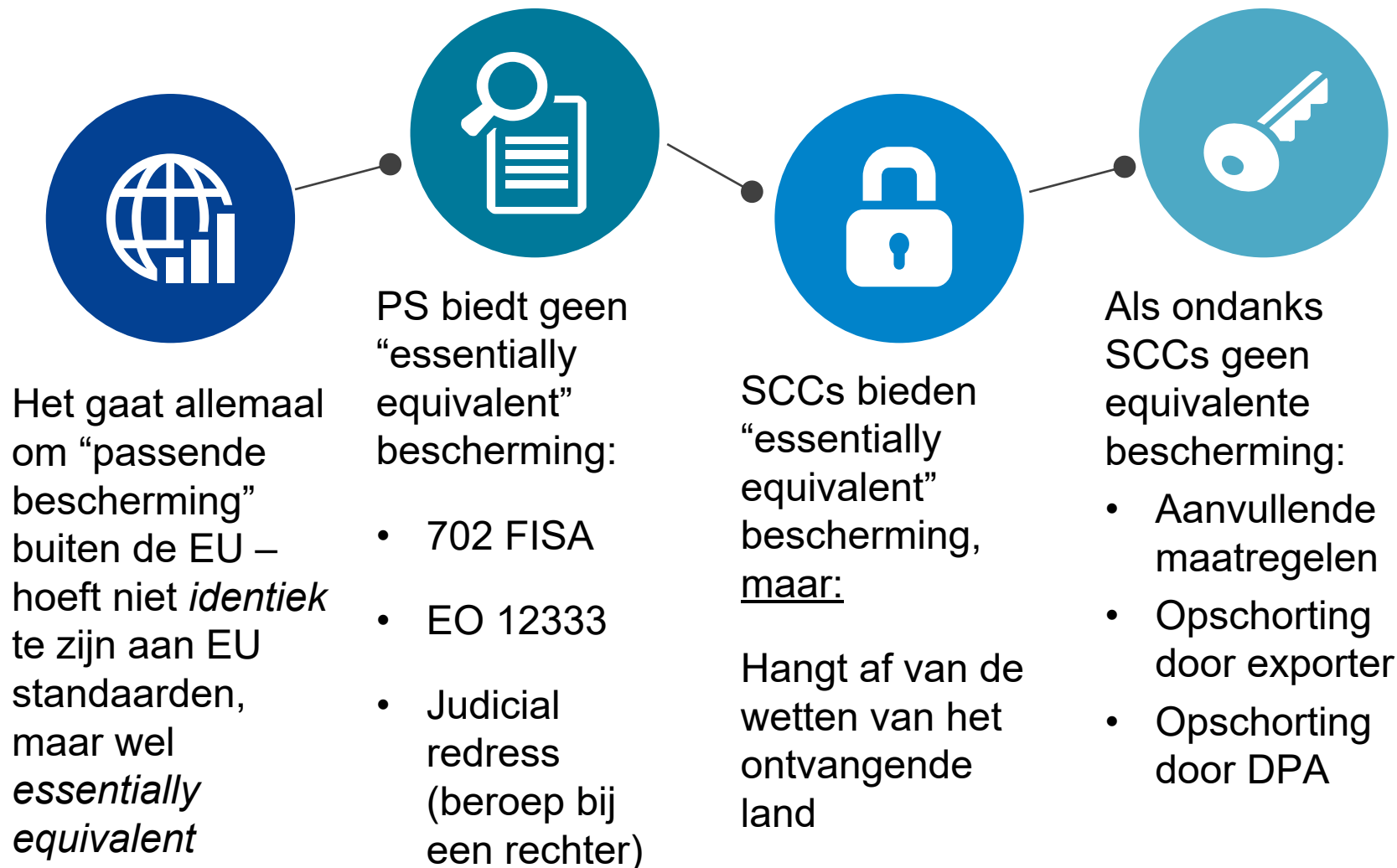


De Uitspraak

Essentie van de uitspraak van het Hof



Wat Is Er Nu Precies Mis?



Hoe nu verder?

Hoe Nu Verder?



Hoe Nu Verder?

EDPB



- FAQs (juli 2020)
 - Doorgiften naar de VS nog steeds mogelijk op basis van SCCs
- TaskForce (september 2020)
- Aanbevelingen over “aanvullende maatregelen” in de maak (TBD)

Hoe Nu Verder?

Duitse DPAs



- **Berlijn** (juli 2020): *“The times when personal data could be transferred to the U.S. for convenience or for cost savings are over after this ruling. Now is the hour of digital independence for Europe.”*
- **Hamburg** (juli 2020): Doorgiften naar de VS zijn niet langer mogelijk (ook niet op basis van SCCs). Doorgiften naar China en UK (post-Brexit) zijn problematisch.
- **Baden-Württemberg** (aug 2020): Aanvullingen van SCCs
- **BfDI** (Federale DPA) (okt 2020): Doorgiften naar de VS zijn nog steeds mogelijk obv SCCs. Maar: intensivering van monitoring en mogelijkheid van inspecties *“at any time and without any reason”*

Hoe Nu Verder?

NOYB



- Vragenlijst gepubliceerd voor data exporters
- 101 klachten ingediend over gebruik van Google Analytics en FB Connect
 - EDPB: taskforce opgericht om klachten te onderzoeken

Hoe Nu Verder?

U.S. Department of Commerce



- White Paper uitgevaardigd (sept 2020)
 - Bespreekt “safeguards” onder Amerikaans recht met betrekking tot data transfers
 - Beargumenteert dat er wel *judicial review* en *individual redress* is
 - Wijst erop dat de EU ook aan surveillance doet

Hoe Nu Verder?

EDPS



- Strategie voor EU institutions (okt. 2020)
- Niet van toepassing op markt als geheel, maar wel nuttige indicatoren:
 - **Korte termijn:**
 - In kaart brengen van doorgiften (*mapping exercise*)
 - Rapportage aan EDPS van “illegal” en “high risk” doorgiften en “derogations”
 - Geen nieuwe contracten met doorgiften naar V.S.
 - **Lange termijn:**
 - Transfer Impact Assessment
 - Uitgebreide rapportage

Hoe Nu Verder?

Conseil D'Etat / Health Data Hub (HDH)



- Conseil was verzocht een contract met Microsoft inzake HDH op te schorten
- Appellanten: oewel geen doorgifte naar VS (hosting in EU), problematisch dat MS onderdeel is van een Amerikaanse groep
- Conseil: toegang door VS autoriteiten is hypothetisch; opschorting afgewezen
- Maar: instructie om op zoek te gaan naar “structurele oplossing”, bijv.:
 - EU/Franse provider
 - Licentie model door MS aan EU provider

Hoe Nu Verder?

Politiek



Hoe Nu *Ècht* Verder?



Hoe Nu *Ècht* Verder?



Inventarisatie



Onderscheid



Implementatie

Inventarisatie van Doorgiften

Artikel 30 AVG

- Doeleinden van verwerking (lid 1 sub b)
- Categoriëen van betrokkenen en gegevens (lid 1 sub c)
- Ontvangers (lid 1 sub d)
- Bestemmingen (lid 1 sub e)
- Doorgifte mechanismen (lid 1 sub e)

- Extra: “onward transfers”

Onderscheid

Doorgiften naar
de V.S.

Doorgiften naar
overige non-
adequate
landen

Doorgiften naar de VS



EO.12333



702 FISA



Judicial Redress

EO.12333

Betreft bulk collectie



Tap op TransAtlantische
pijplijn



→ Encryptie

702 FISA

- Vereist een “order” aan een “target”

Order



- Van toepassing op: “Electronic Communication Service Provider” (ECSP)

ECSP



- Geldt voor “communications”

Communications



702 FISA

Interne Transfers

- Zijn we een ECSP?
- Betreft de data “communications”?

Externe Transfers (naar processors):

- Betreft de data “communications”?
- Client-side encryptie?
- Dienstverlening vanuit de EU?
- Notificatieplicht ingeval van FISA orders?

Doorgiften Naar Overige Landen

- Hof:
 - SCCs kan, maar “essentially equivalent” bescherming
→ Kijken naar wetten van ontvangende land
- Roept allerlei vragen op
 - Waar naar te kijken?
 - Surveillance Powers?
 - Judicial Review?
 - Hoe te evalueren?
 - EC doet jaren over adequacy finding
 - Zijn wetten toegankelijk?
 - Taalbarriere en interpretatie?
 - Hoeveel is goed genoeg?



Brexit

- In afwezigheid van een adequaatheidsbevinding, is UK een derde land
 - Doorgiften vereisen SCCs of ander mechanisme onder AVG
- Overwegingen van Hof ten aanzien van SCCs van toepassing
 - Legt vergrootglas op Britse surveillance praktijken
 - Maar ook op Brits/VS data uitwisselingspraktijken

MORRISON
FOERSTER



Dank!



MORRISON
FOERSTER