
 **KELLENER + ALBERT**  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

**Safe Harbor ungültig! Was nun? „Privacy Shield“ als Lösung?**  
**Aktuelle Handlungsempfehlungen für den Datenschutz**

**Rechtsanwalt David Seiler**  
Kelleners & Albert Rechtsanwälte in Partnerschaft

IHK Cottbus, 25.02.2016 - Fachausschuss IT und Innovation

[www.ka-rechtsanwalt.de](http://www.ka-rechtsanwalt.de)

 **KELLENER + ALBERT**  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

**Agenda**

- ① Datenschutzbedeutung und Grundrechte
- ② Was war Safe Harbor – Urteil und Auswirkung
- ③ EU-US-Datenschutzschild

Folie 2 von 26

RA David Seiler

Safe Harbor – Privacy Shield

## Bedeutung des Datenschutzrechts

- ▶ Urheberrechte sind das Gold des 21. Jhd. (noch 2011)
- ▶ Daten sind das Gold des 21. Jhd. (Die Welt, 2014)
- ▶ Im Informationstechnik- und Internetzeitalter spielen
  - ▶ die Rechte an Software und Content (**Urheberrecht**) sowie
  - ▶ die Daten von Mitarbeitern, Geschäftspartnern und Kunden eine immer wichtigere Rolle (**Datenschutzrecht**).
- ▶ Daten und Rechte sind zentrale Arbeitsgrundlage vieler Unternehmen



## EU Grundrechtscharta - Datenschutzgrundrecht

- ▶ Art. 8 EU-Grundrechtscharta (seit 2009 in Kraft)
- ▶ (1) Jede Person hat das Recht auf Schutz der sie betreffenden personenbezogenen Daten.
- ▶ (2) Diese Daten dürfen nur nach Treu und Glauben für festgelegte Zwecke und mit Einwilligung der betroffenen Person oder auf einer sonstigen gesetzlich geregelten legitimen Grundlage verarbeitet werden. Jede Person hat das Recht, Auskunft über die sie betreffenden erhobenen Daten zu erhalten und die Berichtigung der Daten zu erwirken.


2000 - 2005 **Charta der Grundrecht** der Europäischen Union 2000/C 364/01, Art. 8 Schutz personenbezogener Daten



**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Grundrecht auf Rechtsschutz

- ▶ Art. 47 EU-Grundrechtscharta  
Recht auf einen wirksamen Rechtsbehelf und ein unparteiisches Gericht
- ▶ Abs. 2 Jede Person hat ein Recht darauf, dass ihre Sache von einem unabhängigen, unparteiischen und zuvor durch Gesetz errichteten Gericht in einem fairen Verfahren, öffentlich und innerhalb angemessener Frist verhandelt wird. Jede Person kann sich beraten, verteidigen und vertreten lassen.



Folie 5 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Agenda


- ① Datenschutzbedeutung und Grundrechte
- ② Was war Safe Harbor – Urteil und Auswirkung
- ③ EU-US-Datenschutzschild

Folie 6 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Safe Harbor – was war das?

- ▶ Entscheidung der EU-Kommission über ein Verfahren, wie sich US-Unternehmen gegenüber dem US-Handelsministerium selbst zu sicheren Datenhäfen erklären konnten
- ▶ Ziel: angemessenes Datenschutzniveau zumindest bei dem jeweiligen Unternehmen, damit EU-Unternehmen dorthin Daten exportieren durften
- ▶ Stand 10/2015: 5484 US-Unternehmen in Safe Harbor Liste
- ▶ Kein Abkommen
- ▶ Keine unabhängige Zertifizierung
- ▶ Keine Kontrolle



Folie 7 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield


**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## EuGH Urteil vom 06.10.2015 – Safe Harbor ungültig

- ▶ Safe Harbor-Entscheidung der EU-Kommission ist ungültig
- ▶ Ab sofort (keine Übergangsfrist)

Gründe:

- ▶ anlasslose Massenüberwachung verletzt Datenschutzgrundrecht
- ▶ fehlender Rechtsschutz
- ▶ Vorrang von US-Sicherheitsgesetzen vor Datenschutzrecht von EU-Bürgern



Folie 8 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**Potentiell betroffene Dienste**

- ▶ Facebook
- ▶ Hotmail
- ▶ iCloud-Speicherung
- ▶ Cloud-Dienste / Hosting
- ▶ Fernwartung 24/7
- ▶ Adobe / Google Analytics
- ▶ MS Office 365
- ▶ Skype
- ▶ WebEx
- ▶ DropBox
- ▶ WhatsApp
- ▶ Newsletter-Dienste
- ▶ Tracking-Dienste ... You name it



**Datenübermittlung – ADV – Safe Harbor Problematik**



EU / EWR = ADV möglich  
 ⇒Keine Einwilligung der Betroffenen und  
 ⇒Keine gesetzliche Erlaubnis erforderlich

Drittstaaten keine ADV möglich  
 ⇒Einwilligung der Betroffenen oder  
 ⇒gesetzliche Erlaubnis  
 2 Stufenprüfung



**KA** KELLENER + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Rechtsgrundlagen für Drittstaatentransfer

Vertragserfüllung	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Reisebuchung in USA</li> <li>• Flug nach USA</li> <li>• Überweisung nach USA</li> </ul>	Einwilligung	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Setzt Information voraus</li> <li>• Freiwilligkeit</li> <li>• Schriftlich</li> <li>• Datenschutzaufsicht zweifelt Informations- u. Einwilligungsfähigkeit an</li> </ul>	Safe Harbor	<ul style="list-style-type: none"> <li>• UNGÜLTIG</li> </ul>	EU-Standardvertragsklauseln	<ul style="list-style-type: none"> <li>• 3 Klauselsets</li> <li>• Vertraglich Lösung</li> <li>• Rechtliche Umstritten</li> <li>• Formal noch in Kraft</li> <li>• Juristischer Treibsand</li> </ul>	Binding Corporate Rules	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Unternehmens- / konzerninterne Datenschutzregeln</li> <li>• Genehmigungserfordernis</li> <li>• Keine neuen Genehmigungen</li> </ul>
-------------------	--	--------------	--	-------------	--	-----------------------------	--	-------------------------	--

Folie 11 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENER + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Sanktionen, §§ 43, 44 BDSG II – Art 79 EU-DSGVO

- ▶ Bußgeldrahmen im Bundesdatenschutzgesetz
  - ▶ bis zu 50.000 EUR für formale Verstöße
  - ▶ bis zu 300.000 EUR für materielle Verstöße
  - ▶ + Erhöhung des Bußgeldrahmens um Verletzerge Gewinn
- ▶ Strafbarkeit nach Bundesdatenschutzgesetz (Geldstrafe, Freiheitsstrafe bis 2 J.)
- ▶ Anordnungsbefugnisse für Datenschutzaufsichtsbehörden, Datenlöschung, Systemabschaltung, § 38 BDSG
- ▶ NEU (ab 2018: EU-DSGVO Art 79 Abs. 3a: 20 Mio Euro od. 4% des weltweiten Jahresgesamtumsatzes)





Folie 12 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Check-Liste

- ▶ Erfolgt eine Übermittlung personenbezogener Daten in die USA? (inkl. Outsourcing, Subunternehmer u. deren Wartungsdienste)
- ▶ Wird die Datenübermittlung (eigene oder beauftragter Dienstleister u. Subunternehmen) auf Safe Harbor gestützt?
- ▶ Falls ja – einstellen od. andere Rechtsgrundlage od. anderer Dienstleister
- ▶ Falls nein – ist eine andere Rechtsgrundlage gegeben und nach wie vor tragfähig



Folie 13 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

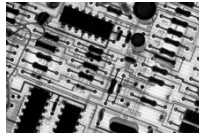
**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Gesetzliche Begriffsbestimmung - Datenverarbeitung

Datenverarbeitung - § 3 Abs. 4 BDGS

**Verarbeiten ist** das Speichern, Verändern, **Übermitteln**, Sperren und Löschen personenbezogener Daten. Im Einzelnen ist, ungeachtet der dabei angewendeten Verfahren:

- ▶ 1. Speichern ...
- ▶ 2. Verändern ...
- ▶ 3. Übermitteln das Bekanntgeben gespeicherter oder durch Datenverarbeitung gewonnener personenbezogener Daten **an einen Dritten** in der Weise, dass
  - ▶ a) die Daten an den Dritten weitergegeben werden oder
  - ▶ b) **der Dritte zur Einsicht oder zum Abruf bereitgehaltene Daten einsieht oder abruf**,
- ▶ 4. Sperren ....
- ▶ 5. Löschen ....



Folie 14 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

### Datenschutzaufsicht Rld

- ▶ Rheinland-Pfalz: Prüfung von 120 größten Unternehmen nach Urteil – Antwortfrist 15.12.2015
- ▶ Pressemitteilung 22.12.2015
- ▶ Antrag auf Fristverlängerung 16 Unternehmen
- ▶ Widersprüchliche Antworten 17 Unternehmen
- ▶ „angemessenes Datenschutzniveau in USA“ 15 %
- ▶ Primär Beratungsansatz – notfalls Bußgeld
- ▶ Gut: On Premises und No Cloud Policy

### Datenschutzaufsicht HH

- ▶ Datenschutzaufsicht Hamburg: 24.02.16
- ▶ Schonfrist vorbei – mind. 3 Unternehmen Bußgeld angedroht – bis 300.000 €
- ▶ 35 Unternehmen mit z.T. internationaler Ausrichtung geprüft (Fragebogenaktion)
- ▶ Anhörungsverfahren läuft





**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Agenda


- ① Datenschutzbedeutung und Grundrechte
- ② Was war Safe Harbor – Urteil und Auswirkung
- ③ EU-US-Datenschutzschild

Folie 17 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## EU-US-Datenschutzschild

- ▶ 16.10.2015: Frist der Art. 29 Gruppe für Neuverhandlung bis Ende Januar 2016
- ▶ 02.02.2016 Pressemitteilung der EU-Kommission: Einigung auf neuen „Rahmen“ für die transatlantische Datenübermittlung  
[http://europa.eu/rapid/press-release\\_IP-16-216\\_de.htm](http://europa.eu/rapid/press-release_IP-16-216_de.htm)
- ▶ = (noch) kein Vertragstext
- ▶ Art. 29 Gruppe fordert prüffähigen Text bis Ende Februar 2016




Folie 18 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**K+A** KELLENER + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## EU-US-Privacy Shield

- ▶ Inhalt: Selbstverpflichtung der Unternehmen, US-Handelsministerium veröffentlicht List; Zusage der USA: keine massive wahllose Überwachung; jährliche Prüfung durch EU-Kommission; Rechtsbehelfe: Beschwerde über EU-Kommission bei US-Handelsministerium, Schiedsgericht; Ombudsmann
- ▶ Stand – politische Einigung
- ▶ Kritik: entspricht nicht EuGH Anforderungen gleichfalls grundrechtswidrig




Folie 19 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield


**K+A** KELLENER + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Grundsatzkonflikt

Alles mit Daten verboten  
Was nicht ausdrücklich erlaubt ist  
Starkes Datenschutzgrundrecht



Alles mit Daten erlaubt  
Was nicht spezialgesetzlich verboten ist  
(Grundrecht: free speech)  
Vorrang nat. Sicherheitsgesetze



Datenverarbeitendes Unternehmen in Dtlid.

→

- US-dominierte IT- und Internet Industrie
- Fehlende Alternativen
- Internat. Wettbewerbsdruck
- Sanktionsandrohung

Folie 20 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield



## US Gericht: E-Mail-Content von MS aus IR

UNITED STATES DISTRICT COURT  
 SOUTHERN DISTRICT OF NEW YORK  
 -----  
 IN THE MATTER OF A WARRANT TO : 13 Mag. 2814  
 SEARCH A CERTAIN E-MAIL ACCOUNT :  
 CONTROLLED AND MAINTAINED BY : MEMORANDUM  
 MICROSOFT CORPORATION : AND ORDER  
 -----  
 JAMES C. FRANCIS IV  
 UNITED STATES MAGISTRATE JUDGE

"The rise of an electronic medium that disregards geographical boundaries throws the law into disarray by creating entirely new phenomena that need to become the subject of clear legal rules but that cannot be governed, satisfactorily, by any current territorially based sovereign." David R. Johnson & David Post, Law and Borders -- The Rise of Law in Cyberspace, 48 Stan. L. Rev. 1367, 1375 (1996). In this case I must consider the circumstances under which law enforcement agents in the United States may obtain digital information from abroad. Microsoft Corporation ("Microsoft") moves to quash a search warrant to the extent that it directs Microsoft to produce the contents of one of its customer's e-mails where that information is stored on a server located in Dublin, Ireland. Microsoft contends that courts in the United States are not authorized to issue warrants for extraterritorial search and seizure, and that this is such a warrant. For the reasons that follow, Microsoft's motion is denied.


providers who happen to store that information overseas.

**Conclusion**  
 Even when applied to information that is stored in servers abroad, an SCA warrant does not violate the presumption against extraterritorial application of American law. Accordingly, Microsoft's motion to quash in part the warrant at issue is denied.

SO ORDERED.  
  
 JAMES C. FRANCIS IV  
 UNITED STATES MAGISTRATE JUDGE

Dated: New York, New York  
 April 25, 2014

Folie 21 von 26
RA David Seiler
Safe Harbor – Privacy Shield



## FBI vs Apple wg iPhone-Entschlüsselung

- ▶ 20.02.2016 – Backup eines iPhone per PIN in iCloud verschlüsselt;
- ▶ automatische Sperre nach Fehlversuchen von Apple u. Google nach Snowden-Entschlüsselungen 2014 eingeführt
- ▶ Optional automatisches Löschen nach 10 Fehlversuchen
- ▶ Richterin weist Apple an FBI zu helfen – Apple weigert sich
- ▶ US-Justizministerium beantragt bei Gericht FBI zu helfen
- ▶ Gespräche zw. CEO Tim Cook und Präsident Obama
- ▶ Gerichtsanhörung 22.03.2016 – Recht auf freie Meinungsäußerung
- ▶ Apple Support von Google, Microsoft, Facebook, Twitter, WhatsApp

Folie 22 von 26
RA David Seiler
Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Lösungsoptionen

- ▶ „Möglichkeit der Kenntnisnahme“ ausschließen:
- Daten abtrennen (Berechtigungskonzept und Zugriffsschutz)
- Daten verschlüsseln ....
- Kein Drittstaatentransfer - EU-Datenverarbeitung
- Marktchancen nutzen


Folie 23 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield

**KA** KELLENNERS + ALBERT  
RECHTS- UND FACHANWÄLTE

## Weckruf an EU-IT-Unternehmen

- ▶ Alternative Software und IT-Dienstleistungsangebote aus / in EU/EWR

Folie 24 von 26 RA David Seiler Safe Harbor – Privacy Shield



## Detaillierte Informationen

<https://ka-rechtsanwalt.de/seiler-die-safe-harbor-entscheidung-des-eugh/>

**Seiler, Anstehende Datenschutzprüfungen durch Aufsichtsbehörden nach EuGH-Urteil vom 06.10.2015 zu „Safe Harbor“ und aktuelle Handlungsempfehlungen, [juris-PR-BKR 1/2016, Anm. 1](#)**

**Seiler, Kein angemessenes Datenschutzniveau beim Datentransfer aus der EU in die USA („Schrems“), [jurisPR-BKR \(Juris PraxisReport Bank – und Kapitalmarktrecht\) 11/2015, Anm. 2](#)**

Folie 25 von 26
RA David Seiler
Safe Harbor – Privacy Shield



## Kontakt

Rechtsanwalt David Seiler, externer Datenschutzbeauftragter und Partner der Kanzlei Kelleners & Albert, Rechtsanwälte in Partnerschaft  
Töpferstraße 2  
03046 Cottbus  
T 03 55 / 479 20 10  
F 03 55 / 479 20 11  
[cottbus@ka-rechtsanwalt.de](mailto:cottbus@ka-rechtsanwalt.de)  
<http://www.ka-rechtsanwalt.de>  
(Blog, RSS, Newsletter)



Folie 26 von 26
RA David Seiler
Safe Harbor – Privacy Shield

### **Beratungsleistungen von RA Seiler**

- ▶ Beratung zum Datenschutzrecht (und anderen Rechtsgebieten)
- ▶ Vertragsprüfung, Verhandlung, Gestaltung
- ▶ Rechtsgutachten
- ▶ Publikationen für Juristen und Laien
- ▶ Vorträge / interne u. externe Kommunikation / Schulung
- ▶ Stellungnahmen zu Gesetzgebungsvorhaben
- ▶ Teilnahme an Anhörungen
- ▶ Abstimmung mit Behörden, z.B. Datenschutzaufsicht, z.B. bei neuen Produkten/Dienstleistungen
- ▶ Abstimmung mit Juristen anderer Verbände / Interessengruppen

[www.ka-rechtsanwalt.de](http://www.ka-rechtsanwalt.de)