VEJLEDNING

OVERFØRSEL AF PERSONOPLYSNINGER TIL TREDJELANDE

**Hvad betyder tredjelandsoverførelser?**

Hvis personoplysninger overføres til et land, der ligger udenfor EU eller EØS (Island, Liechtenstein og Norge), overføres oplysninger til et såkaldt tredjeland. Hvis man overfører personoplysninger til et tredjeland, findes der særlige regler som skal tilgodeses efter Databeskyttelsesforordningen.

Formålet med disse særlige regler er at sikre den registrerede sine rettigheder, selvom dennes personoplysninger overføres til et land som ikke er med i EU og som ikke er forpligtigede efter Databeskyttelsesforordningen.

En overførsel til et tredjeland i forordningens forstand dækker over flere situationer.

Overførsel til et tredjeland foretages, hvis en dataansvarlig i EU videregiver personoplysninger til en anden dataansvarlig uden for EU, eller hvis en dataansvarlig eller en databehandler overlader en behandling af personoplysninger til en databehandler som ligger uden for EU. En overførsel er ikke kun en elektronisk transmission af oplysninger, men kan også bestå i, at personer/virksomheder i et tredjeland får adgang til at se personoplysningen.

**Overførsel af personoplysninger til sikre tredjelande**

I forhold til tredjelande, skelnes der normalt mellem sikre og usikre tredjelande eller internationale organisationer. Der er flere krav ved overførsel til et usikkert tredjeland, end der er for overførsel til sikre tredjelande.

Hvis der er tale om et sikkert tredjeland, kan personoplysninger overføres til disse lande uden særlige godkendelser eller særligt stillede garantier.

Hvilke lande der er sikre tredjelande afgøres af EU-Kommissionen. Denne vurdering bygger på, om vedkommende lands beskyttelsesniveau i det væsentligste svarer til det beskyttelsesniveau som gælder i EU. Yderligere er det et krav at videreoverførsler er regulerede. Den generelle rets kultur bliver taget i betragtning sammen med en vurdering af, hvorvidt det pågældende tredjeland har påtaget sig internationale forpligtigelser.

Når EU-Kommissionen har truffet afgørelse om at et tredjeland eller en organisation er sikkert, betyder det, at der kan overføres personoplysninger til modtagere i de pågældende lande eller den pågældende organisation. Dette gælder dog under forudsætninger af, at forordningens øvrige regler overholdes.

Nedenstående lande er på nuværende tidspunkt vurderet som værende sikre tredjelande af EU-Kommissionen:

* Andorra
* Argentina
* Schweiz
* Isle of Man
* Guernsey
* Israel
* Jersey
* New Zealand
* Færøerne
* Uruguay
* Japan

EU-Kommissionen vurderer løbende, hvorvidt andre lande kan godkendes som sikre tredjelande.

**Overførsel af personoplysninger til usikre tredjelande**

Overførelse af personoplysninger til et tredjeland eller en organisation, som ikke er godkendt som et sikkert tredjeland, vil være overførsel til et usikkert tredjeland, eller en international organisation, som ikke kan sikre en tilstrækkelig beskyttelse af personoplysninger.

Det er ikke udelukket, at der kan ske overførsel af personoplysninger til et sådant land eller en sådan organisation, da der består en samfundsmæssig interesse i, at personoplysninger kan anvendes og overføres globalt.

Hvis man ønsker at overføre personoplysninger til sådanne lande eller organisationer, kræves det, at der stilles nogle særlige garantier.

Disse garantier skal stilles af den, som eksporterer personoplysninger – enten den dataansvarlige eller databehandleren. En sådan garanti kan f.eks. stilles ved en kontrakt mellem dataeksportøren (den dataansvarlige eller databehandleren i et EU-land) og dataimportøren (i et tredjeland).

En dataeksportør har flere muligheder for at give disse nødvendige garantier ved overførsel til et usikkert tredjeland eller en international organisation, som ikke sikrer det tilstrækkelige beskyttelsesniveau.

Der er i forordningen givet fem forskellige muligheder for, hvordan man kan give de fornødne garantier i forbindelse med overførsel af personoplysninger til et usikkert tredjeland.

1. Retlig bindende instrumenter

Der er mulighed for at overføre personoplysninger mellem offentlige myndigheder eller organer, hvis der foreligger retligt bindende aftaler, som forpligter tredjelandet eller den internationale organisation til at overholde datasikkerheden efter GDPR. Sådanne aftaler kan forekomme inden for forskellige områder.

Det er her afgørende om aftalen/instrumentet er retligt bindende eller ej. Hvis et tredjeland er retligt bundet af en aftale, kan personoplysninger overføres til tredjelandet uden særlig godkendelse fra Datatilsynet.

Hvis der foreligger et instrument eller en aftale, der ikke er retligt bindende, skal overførslen af personoplysninger godkendes af den kompetente tilsynsmyndighed (Datatilsynet) førend at oplysningerne kan overføres.

1. Bindende virksomhedsregler

Der er ligeledes mulighed for at overføre personoplysninger til et usikkert tredjeland eller en international organisation, hvis der foreligger bindende virksomhedsregler om beskyttelse af personoplysninger, der forpligter dataimportøren.

Bindende virksomhedsregler er regler, som en virksomhed fastsætter om databeskyttelse. Hvis en virksomhed har fastsat, og fået godkendt reglerne af den kompetente tilsynsmyndighed (Datatilsynet), kan der frit overføres personoplysninger til usikre tredjelande, hvis virksomheden i tredjelandet er en del af koncernen eller flere foretagender, der sammen forestår økonomiske aktiviteter, og på den måde er bundet af de gældende virksomhedsregler.

På denne måde kræves der ikke tilladelse til hver enkelt overførelse. Denne mulighed er specielt gavnlig for store internationale koncerner, når der skal overføres oplysninger mellem forskellige datterselskaber og/eller moderselskab, som ligger i forskellige lande.

Bindende virksomhedsregler er meget omfattende retlige dokumenter. Dette betyder, at den koncern der skal udarbejde bindende virksomhedsregler skal være af en vis størrelse, førend det vurderes som værende relevant at udforme og bruge bindende virksomhedsregler.

Når tilsynsmyndigheden (Datatilsynet) skal godkende bindende virksomhedsregler, er der visse minimumskrav, som under alle omstændigheder skal være opfyldt. Dette drejer sig om:

1. Reglernes bindende virkning
2. Reglernes efterlevelse
3. Samarbejdsforpligtigelser med tilsynsmyndighederne
4. Beskrivelse af behandlinger og dataflows
5. Mekanisme til rapportering af ændringer
6. Databeskyttelse

Når Datatilsynet skal godkende en virksomheds bindende regler, kan Datatilsynet ikke uden videre give deres godkendelse af reglerne. Først skal Det Europæiske Databeskyttelsesråd komme med en udtalelse til Datatilsynets udkast til godkendelsen. Denne udtalelse skal Datatilsynet så vidt muligt tage hensyn til.

Hvis Datatilsynets godkendelse tager hensyn til Databeskyttelsesrådets udtalelse, så kan Datatilsynet endeligt godkende de bindende virksomhedsregler.

1. Adfærdskodekser og certificeringsordninger

Tilslutning til særlige adfærdskodekser eller certificeringsordninger, vil også være en mulighed for at overføre personoplysninger til usikre tredjelande. *Se Enkel-GDPRs Vejledning om adfærdskodekser og certificeringsordninger*.

Hvis en virksomhed i et usikkert tredjeland eller en international organisation, værende dataansvarlig eller en databehandler, tilslutter sig et godkendt adfærdskodeks eller en certificeringsmekanisme i den dataretlige forstand, vil der frit kunne overføres personoplysninger til/via virksomheden. Dette er selvfølgelig under forudsætning af, at forordningens øvrige regler overholdes.

Før der kan ske overførelse af personoplysninger skal adfærdskodeks/certificeringsmekanisme:

* være godkendt af enten den kompetente tilsynsmyndighed eller et certificeringsorgan,
* indeholde specifikke regler om tredjelandsoverførelser,
* indeholde bindende tilsagn fra dataimportøren om at anvende regler om tredjelandsoverførsel,
* det bindende tilsagn skal kunne håndhæves af et kontrolorgan, som er kompetent.

Denne løsning for overførelse af personoplysninger er især relevant for små og mellemstore virksomheder.

1. Standard bestemmelser om databeskyttelse

Hvis der foreligger en standardbestemmelse om databeskyttelse, vil der kunne overføres personoplysninger til et usikkert tredjeland eller en organisation. Det forudsættes selvfølgelig, at man fuldt ud kan leve op til bestemmelsen. Sådanne bestemmelser kan være vedtaget af EU-Kommissionen eller af en tilsynsmyndighed, som EU-Kommissionen har godkendt.

Der foreligger på nuværende tidspunkt ingen vedtagne standardbestemmelser foretaget af tilsynsmyndigheder.

EU-Kommissionen har vedtaget tre forskellige standardbestemmelser. Dog skal man være opmærksom på, hvis man benytter én af kommissionens standardbestemmelser som garanti inden en given overførelse, skal dette godkendes af den kompetente tilsynsmyndighed (med henblik på, om man er i stand til at overholde bestemmelserne).

1. ”Ad hoc” karakter

En garanti kan stilles på baggrund af en ”ad hoc”- kontrakt. En sådan kontrakt, skal dog specifikt godkendes af en kompetent tilsynsmyndighed og kræver en udtalelse fra det Europæiske Databeskyttelsesråd.

Fordelen ved sådanne kontrakter er, at virksomheden eller organisationen selv kan påvirke indholdet af kontrakten.

Ulempen er, at overførelse af personoplysninger på baggrund af en sådan ”ad hoc” kontrakt stiller krav til dennes udformning, som nævnt ovenfor. Derudover kan der forekomme en længere sagsbehandlingstid, da hver enkelt kontrakt skal vurderes konkret, med henblik på om den kan benyttes som en tilstrækkelig garanti.

**Undtagelser:**

***Der findes særlige tilfælde hvor der ikke skal stilles fornødne garantier for at overføre personoplysninger til et usikkert tredjeland*.**

Hvis det findes nødvendigt at overføre personoplysninger til et tredjeland, der ikke er vurderet som sikkert, og hvor det ikke er muligt at stille én af ovennævnte garantier, findes der enkelte undtagelser, hvor overførelse alligevel kan ske.

Dette gælder hvis:

* Den registrerede har givet udtrykkeligt samtykke til overførslen
* Overførslen er nødvendig i forhold til indgåelse eller opfyldelse af en kontrakt mellem den dataansvarlige og den registrerede. Denne undtagelse kan alene benyttes hvis overførslen af personoplysningen anses som nødvendig. Derudover skal der være en betydelig forbindelse mellem overførslen af personoplysninger og formålet med kontrakten.
* Overførslen er nødvendig hvad angår indgåelse eller opfyldelse af en kontrakt mellem den dataansvarlige og en anden fysisk eller juridisk person. Ved denne undtagelse er det ikke en betingelse, at kontrakten er dannet med den registrerede som part. Det forudsættes blot, at opfyldelsen af kontrakten er i den registreredes interesse.
* Overførslen er nødvendig af hensyn til vigtige samfundsinteresser i EU-retten eller i national ret. Et eksempel på sådanne nødvendige hensyn er international udveksling af personoplysninger af hensyn til folkesundheden i forbindelse med smitsomme sygdomme.
* Overførslen er nødvendig for at et retskrav kan fastlægges, gøres gældende eller forsvares. Under betegnelsen retskrav falder domme og afgørelser ind, som er truffet af administrative myndigheder, og som er anerkendt i EU. En sådan overførsel af personoplysninger må kun ske, hvis overførslen anses som værende nødvendig for, at det pågældende retskrav kan fastlægges, gøres gældende eller forsvares.
* Overførslen er nødvendig for at beskytte vitale interesser. Overførslen skal være nødvendig for beskyttelsen af den registrerede eller andre individers vitale interesse. Et eksempel på en vital interesse er akut påkrævet lægebehandling. Der skal være tale om situationer, hvor hensynet til den registrerede eller andres vitale interesse må antages at veje mere end hensynet til databeskyttelsen. Denne undtagelse kan ikke anvendes, hvis den registrerede er i stand til selv at træffe en beslutning, og der dermed er mulighed for at anmode den registrerede om samtykke.
* Overførslen finder sted fra et register, der ifølge EU-ret eller medlemsstaters nationale ret har til formål at informere offentligheden, og som er offentligt tilgængeligt. Private registre er ikke omfattet af denne undtagelse.
* Overførslen er nødvendig af hensyn til vægtige legitime interesser, som går forud for den registreredes interesser eller rettigheder. Ved brug af denne undtagelse, forudsættes det, at den dataansvarlige foretager en vurdering af alle de omstændigheder, som foreligger i forbindelse med overførslen, og på denne baggrund giver passende garantier for databeskyttelse. Denne undtagelse kan kun benyttes, hvis der er tale om et begrænset antal af registrerede – og kun hvis ingen af de ovenforstående undtagelser kan anvendes. Derudover er det ligeledes en betingelse, at den kompetente tilsynsmyndighed informeres om overførslen, og at den registrerede samtidig meddeles om overførslen og de vægtige interesser, som angiver årsagen til overførslen.

**Områder / sektorer, som er sikre**

EU-Kommissionen har udover de sikre tredjelande også fastslået visse områder / sektorer i tredjelande, som på nuværende tidspunkt er vurderet som sikre.

Det er herefter sikkert at:

* overføre oplysninger om flypassagerer til Australien,
* sende personoplysninger til modtagere der er underlagt den canadiske Personal Information Protection and Eletronic Documents Act (PIPED Act) (Canada),
* overføre oplysninger om flypassagerer til USA,
* overføre personoplysninger til virksomheder eller organisationer, der har tilsluttet sig EU-US. Privacy Shield (USA),
* overføre oplysninger til (private) organisationer, der falder ind under den japanske Act on the Protection of Personal Information (APPI) (Japan).