

Erklæring



Translations proofread by EDPB Members.
This language version has not yet been proofread.

Erklæring 03/2021 om e-databeskyttelsesforordningen Vedtaget den 9. marts 2021

Det Europæiske Databeskyttelsesråd har vedtaget følgende erklæring:

Databeskyttelsesrådet bifalder det aftalte forhandlingsmandat, som Rådet har vedtaget om beskyttelse af privatlivets fred og fortrolighed i forbindelse med brugen af elektroniske kommunikationstjenester ("Rådets holdning"), som et positivt skridt hen imod en ny e-databeskyttelsesforordning. Det er yderst vigtigt, at EU's generelle databeskyttelsesramme hurtigt suppleres med harmoniserede regler for elektronisk kommunikation.

Som allerede nævnt ved flere lejligheder¹ må e-databeskyttelsesforordningen under ingen omstændigheder sænke beskyttelsesniveauet i det nuværende e-databeskyttelsesdirektiv, men bør supplere den generelle forordning om databeskyttelse ved at give yderligere stærke garantier for fortrolighed og beskyttelse af alle former for elektronisk kommunikation. E-databeskyttelsesforordningen kan på ingen måde anvendes til de facto at ændre den generelle forordning om databeskyttelse. I den forbindelse giver Rådets holdning anledning til en række betænkeligheder, og Databeskyttelsesrådet ønsker at påpege spørgsmål, som bør behandles i de kommende forhandlinger.

Denne erklæring berører ikke en eventuel fremtidig mere detaljeret erklæring eller udtalelse fra Databeskyttelsesrådet om medlovgiverens holdninger.

¹ Se den fuldstændige liste over dokumenter om e-databeskyttelsesreglerne, som Databeskyttelsesrådet og Artikel 29-Gruppen har udarbejdet som bilag til denne erklæring.

Betænkkeligheder med hensyn til behandling og lagring af elektroniske kommunikationsdata med henblik på retshåndhævelse og beskyttelse af den nationale sikkerhed

Med hensyn til artikel 6, stk. 1, litra d), og artikel 7, stk. 4, gentager Databeskyttelsesrådet, at lovgivningsmæssige foranstaltninger, der pålægger udbydere af elektroniske kommunikationstjenester at lagre elektroniske kommunikationsdata, skal overholde:

-) artikel 7 og 8 i EU's charter om grundlæggende rettigheder ("chartret")
-) Den Europæiske Unions Domstols (EU-Domstolen)² seneste retspraksis
-) artikel 8 i Den Europæiske Menneskerettighedskonvention.

Databeskyttelsesrådet mener, at e-databeskyttelsesforordningen ikke kan fravige anvendelsen af EU-Domstolens seneste retspraksis, som navnlig fastsætter, at chartrets artikel 7, 8 og 11 og artikel 52, stk. 1, skal fortolkes således, at de udelukker lovgivningsmæssige foranstaltninger, der som en forebyggende foranstaltning vil sikre generel og udifferentieret lagring af trafik- og lokaliseringsdata. I henhold til chartret er det derfor ikke tilladt at skabe juridisk grundlag for andet end målrettet tilbageholdelse med henblik på retshåndhævelse og beskyttelse af den nationale sikkerhed, og det ville under alle omstændigheder skulle være underlagt strenge tidsmæssige og materielle begrænsninger foruden domstolsprøvelse eller kontrol ved en anden uafhængig myndighed.

Med hensyn til udelukkelsen af udbyderes behandlingsaktiviteter fra forordningens anvendelsesområde mener Databeskyttelsesrådet, at en sådan udelukkelse strider mod forudsætningen for en konsekvent EU-databeskyttelsesramme. I tilfælde af udelukkelse understreger Databeskyttelsesrådet ikke desto mindre, at den generelle forordning om databeskyttelse finder anvendelse.

Fortroligheden af elektronisk kommunikation kræver særlig beskyttelse (artikel 6, 6a, 6b og 6c)

Kommunikationshemmeligheden er en grundlæggende rettighed, der er beskyttet i henhold til chartrets artikel 7, som allerede er gennemført ved e-databeskyttelsesdirektivet. Denne ret til fortrolighed skal anvendes i forbindelse med al elektronisk kommunikation, uanset hvilke midler der anvendes til at afsende kommunikationen, når den er i hvile eller i transit, fra afsenderen til modtageren, og rettigheden skal også beskytte integriteten af alle brugeres terminaludstyr.

Generelle forbud med snævre undtagelser for behandling af personoplysninger

Databeskyttelsesrådet støtter fuldt ud tilgangen baseret på generelle forbud og med snævre, specifikke og klart definerede (formålsoverrettede) undtagelser.

Databeskyttelsesrådet er imidlertid bekymret over, at visse undtagelser (navnlig artikel 6, stk. 1, litra c), artikel 6b, stk. 1, litra e), artikel 6b, stk. 1, litra f), og artikel 6c), som Rådet har indført, synes at tillade meget brede typer behandling, og minder om behovet for at indsnævre disse undtagelser til specifikke og klart definerede formål. Under alle omstændigheder bør disse specifikke formål udtrykkeligt anføres for at sikre retssikkerheden og den højst mulige grad af beskyttelse.

Desuden kan undtagelserne i artikel 6, stk. 1, litra b), artikel 6, stk. 1, litra c) og artikel 6, stk. 1, litra d), der giver adgang til elektroniske kommunikationsdata, herunder indhold, for at sikre net- og slutbrugerudstyrs sikkerhed give udbyderen af elektroniske kommunikationstjenester eller deres databehandlere fuld adgang til indholdet af al slutbrugerkommunikation. Da dette kan undergrave slutbrugerens ret til fortrolighed og forventninger til privatlivets fred, skal det være forholdsmæssigt

² EU-Domstolens forenede sager C-511/18, C-512/18 og C-520/18, sag C-623/17.

og bør i det mindste begrænses for at minde om, at dette ikke må føre til systematisk overvågning af elektronisk kommunikationsindhold, eller gøre det muligt for udbydere eller databehandlere at omgå kryptering.

Endelig bør forordningen understrege betydningen af anonymisering som den centrale garanti, der systematisk bør foretrækkes, når det gælder brugen af elektroniske kommunikationsdata.

Adgang til stærk og pålidelig kryptering er en nødvendighed i den moderne digitale verden

En stærk avanceret kryptering bør være den generelle regel for at sikre en sikker, fri og pålidelig datastrøm mellem borgere, virksomheder og regeringer og er afgørende for at sikre overholdelse af sikkerhedsforpligtelsen i den generelle forordning om databeskyttelse, f.eks. med hensyn til sundhedsdata, og beskyttelse af IT-systemer i en verden med et stigende trusselsniveau. End-to-end-kryptering fra afsenderen til modtageren er også den eneste måde, hvorpå man kan sikre fuld databeskyttelse i transit. Ethvert muligt forsøg på at svække kryptering, selv af hensyn til den nationale sikkerhed, ville helt fjerne disse beskyttelsesmekanismer på grund af deres mulige ulovlige anvendelse. Kryptering skal fortsat være standardiseret, stærk og effektiv³.

Den nye forordning skal håndhæve kravet om samtykke til cookies og lignende teknologier og tilbyde tjenesteudbydere tekniske værktøjer, der gør det let for dem at opnå et sådant samtykke (artikel 8⁴).

Behovet for en tilgang, der beskytter privatlivets fred, hvad angår "take it or leave it"-løsninger

Der mindes om, at bestemmelserne om samtykke i henhold til den generelle forordning om databeskyttelse finder anvendelse i forbindelse med e-databeskyttelsesreglerne. Databeskyttelsesrådet mener derfor, at nødvendigheden af at indhente et ægte frivilligt samtykke bør forhindre tjenesteudbydere i at anvende urimelige praksisser såsom "take it or leave it"-løsninger, som gør adgang til tjenester og funktionaliteter betinget af en brugers samtykke til lagring af oplysninger eller opnåelse af adgang til oplysninger, der allerede er lagret i en brugers terminaludstyr (de såkaldte "cookie walls")⁵.

Databeskyttelsesrådet understreger behovet for at medtage en udtrykkelig bestemmelse i e-databeskyttelsesforordningen for at bevare dette forbud og dermed give brugerne mulighed for at acceptere eller afvise profilering. Brugere bør derfor foreslå rimelige alternativer, der tilbydes af de samme tjenesteudbydere. Sådanne principper bør gælde på samme måde for alle tjenesteudbydere, uanset deres aktivitetssektor eller deres nuværende finansieringsmodel (jf. betragtning 21aa i Rådets holdning).

Publikumsmåling skal begrænses til ikke-indgribende metoder, der sandsynligvis ikke vil skabe en risiko for privatlivets fred for brugerne

³ Erklæring fra Artikel 29-Gruppen, der vedrører kryptering og dens indvirkning på beskyttelsen af fysiske personer i forbindelse med behandling af deres personoplysninger i EU, 11.4.2018, findes på: https://ec.europa.eu/newsroom/article29/item-detail.cfm?item_id=622229.

⁴ Samt de tilhørende betragtninger 20aaaa og 21aa i Rådets holdning.

⁵ Som tidligere anført af Databeskyttelsesrådet i erklæringen om revisionen af e-databeskyttelsesforordningen, der blev vedtaget den 25.5.2018 og findes på: https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb_statement_on_eprivacy_da.pdf og i Databeskyttelsesrådets retningslinjer 05/2019 vedrørende samtykke i henhold til forordning 2016/679, punkt 39, som findes på: https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb_guidelines_202005_consent_da.pdf.

Rådets holdning skaber en ny undtagelse for publikumsmåling som foreslået af Artikel 29-Gruppen⁶. Den undtagelse for publikumsmåling, som Rådet har foreslået, er imidlertid formuleret for bredt og kan føre til en alt for bred fortolkning af, hvad der kan falde ind under undtagelsens anvendelsesområde, og dermed sænke beskyttelsesniveauet for slutbrugernes terminaler.

Databeskyttelsesrådet understreger derfor, at undtagelsen for publikumsmåling bør begrænses til analyser på lavt niveau, der er nødvendige for at analysere ydeevnen af den tjeneste, som brugeren har anmodet om, og bør begrænses til kun at levere statistikker til tjenesteudbyderen og skal indføres af operatøren eller dennes databehandlere. Dermed kan denne behandlingsaktivitet ikke i sig selv eller i kombination med andre sporingsløsninger give anledning til, at udbyderen eller andre dataansvarlige foretager nogen fremhævning eller profilering af brugerne. Desuden bør publikumsmålingstjenesten ikke gøre det muligt at indsamle navigationsoplysninger om brugere på tværs af forskellige websteder/applikationer og bør omfatte en brugervenlig mekanisme til at fravælge enhver dataindsamling.

En effektiv måde at indhente samtykke til websteder og mobilapplikationer på (artikel 4a)

Databeskyttelsesrådet mener, at e-databeskyttelsesforordningen bør forbedre den nuværende situation ved at give brugerne kontrollen tilbage og gøre noget ved "samtyketrætheden". Artikel 4a bør gå videre og forpligte browsere og operativsystemer til at indføre en brugervenlig og effektiv mekanisme, der giver de dataansvarlige mulighed for at indhente samtykke med henblik på at skabe lige vilkår for alle aktører. Forordningens anvendelsesområde bør også udtrykkeligt omfatte udbydere af browser- og operativsystemer.

Privatlivsindstillinger bør som standard bevare retten til beskyttelse af personoplysninger og integriteten af brugernes terminaludstyr og bør gøre det lettere at give og trække samtykke tilbage på en let, bindende og retskraftig måde over for alle parter.

Yderligere behandling til forenelige formål (artikel 6c og artikel 8, stk. 1, litra g))

I forbindelse med de igangværende drøftelser om den videre behandling af elektroniske kommunikationsmetadata/data indsamlet ved hjælp af cookies og lignende teknologier gentager Databeskyttelsesrådet sin støtte til tilgangen i e-databeskyttelsesforordningen som oprindeligt foreslået af Europa-Kommissionen og efterfulgt af Europa-Parlamentet på grundlag af et generelt forbud efterfulgt af snævre undtagelser og brug af samtykke. Yderligere behandling til forenelige formål medfører en risiko for at underminere den beskyttelse, der opnås ved hjælp af e-databeskyttelsesforordningen, navnlig i forbindelse med behandling af elektroniske kommunikationsmetadata, ved at tillade behandling til ethvert formål, som tjenesteudbyderen anser for at opfylde forenelighedsklausulen, mens lovgiveren tydeligvis har forsøgt at begrænse brugen heraf til specifikke formål, hvis der ikke foreligger samtykke. Databeskyttelsesrådet ønsker at understrege, at ovennævnte oplysninger stadig kan viderebehandles uden samtykke og uden at skabe risici for brugerne, efter at de er blevet anonymiseret.

⁶ Se også udtalelse 04/2012 om undtagelser fra kravet om, at der skal gives samtykke til cookies (WP 194), s. 10-11. Tilgængelig på: https://ec.europa.eu/justice/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2012/wp194_da.pdf.

Tilsynsmyndighedernes, Databeskyttelsesrådets og samarbejdsmechanismens fremtidige rolle (artikel 18-20)

Databeskyttelsesrådet minder om, at det er afgørende at sikre en harmoniseret fortolkning og håndhævelse af alle bestemmelser om databehandling i e-databeskyttelsesforordningen i hele EU for at sikre lige vilkår på det digitale indre marked.

Tilsyn med bestemmelserne om beskyttelse af privatlivets fred i e-databeskyttelsesforordningen bør overdrages til de kompetente tilsynsmyndigheder i henhold til den generelle forordning om databeskyttelse for yderligere at støtte sammenhængen

Databeskyttelsesrådet vil gerne minde om, at der er en klar sammenkobling af kompetencer mellem de nationale myndigheder, der er kompetente i henhold til det nuværende e-databeskyttelsesdirektiv, og databeskyttelsesmyndighederne. Bestemmelserne i den kommende e-databeskyttelsesforordning vedrørende beskyttelse af privatlivets fred bør ikke anvendes isoleret, da de er forbundet med behandling af personoplysninger og den generelle forordning om databeskyttelse.

For at forene et højt beskyttelsesniveau for personoplysninger og retlig og proceduremæssig sikkerhed bør de nationale myndigheder, der er ansvarlige for håndhævelsen af den generelle forordning om databeskyttelse, derfor pålægges at føre tilsyn med bestemmelserne i den kommende e-databeskyttelsesforordning vedrørende behandling af personoplysninger, som oprindeligt foreslået af Europa-Kommissionen⁷.

Databeskyttelsesrådet bemærker, at alle henvisninger til samarbejds- og sammenhængsmekanismen i henhold til kapitel VII i den generelle forordning om databeskyttelse er blevet fjernet fra Rådets holdning, i modsætning til Europa-Kommissionens oprindelige forslag. Af ovennævnte årsager gentager Databeskyttelsesrådet, at kun en perfekt tilpasning til den generelle forordning om databeskyttelse rammer for samarbejde og sammenhæng vil gøre det muligt at nå målene i e-databeskyttelsesforordningen, at undgå fragmentering i håndhævelsen og anvendelsen af forordningen, samt at mindske byrden for udbydere, der ellers ville skulle håndtere måske over 27 tilsynsmyndigheder.

Hvis de nationale kompetente myndigheder, der ikke er medlemmer af Databeskyttelsesrådet, skal interagere med Databeskyttelsesrådet, som det i øjeblikket fremgår af Rådets holdning, vil deres evne til at bidrage rettidigt til en konsekvent anvendelse af e-databeskyttelsesforordningen blive mindsket til skade for både den digitale økonomi og beskyttelsen af de grundlæggende rettigheder.

For Det Europæiske Databeskyttelsesråd

Formand

(Andrea Jelinek)

⁷ Europa-Kommissionen, Forslag til Europa-Parlamentets og Rådets forordning om respekt for privatliv og beskyttelse af personoplysninger i forbindelse med elektronisk kommunikation og om ophævelse af direktiv 2002/58/EF (forordning om databeskyttelse inden for elektronisk kommunikation), 10.1.2017, er tilgængelig på: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/DA/TXT/HTML/?uri=CELEX:52017PC0010&from=EN>, og den dertil knyttede udtalelse fra Artikel 29-Gruppen findes på: https://ec.europa.eu/newsroom/document.cfm?doc_id=44103.

BILAG: Liste over tidligere dokumenter udarbejdet af Databeskyttelsesrådet og Artikel 29-Gruppen

-) Udtalelse 1/2009 om forslagene om ændring af direktiv 2002/58/EF om databeskyttelse og elektronisk kommunikation (e-databeskyttelsesdirektivet), findes på: https://ec.europa.eu/justice/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2009/wp159_da.pdf
-) Udtalelse 04/2012 om undtagelser fra kravet om, at der skal gives samtykke til cookies (WP 194), findes på: https://ec.europa.eu/justice/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2012/wp194_da.pdf
-) Udtalelse 03/2016 om evaluering og revision af e-databeskyttelsesdirektivet (WP 240), findes på https://ec.europa.eu/newsroom/article29/item-detail.cfm?item_id=645254
-) Udtalelse fra Artikel 29-Gruppen vedrørende forslaget til Europa-Parlamentet og Rådet om en forordning om respekt for privatliv og beskyttelse af personoplysninger i forbindelse med elektronisk kommunikation og om ophævelse af direktiv 2002/58/EF (forordning om databeskyttelse inden for elektronisk kommunikation), tilgængelig på: https://ec.europa.eu/newsroom/document.cfm?doc_id=44103
-) Erklæring fra Artikel 29-Gruppen vedrørende kryptering og dens indvirkning på beskyttelsen af fysiske personer i forbindelse med behandling af deres personoplysninger i EU, Bruxelles, den 11. april 2018, findes på: https://ec.europa.eu/newsroom/article29/item-detail.cfm?item_id=622229
-) Databeskyttelsesrådets erklæring om revisionen af e-databeskyttelsesforordningen og om dennes indvirkning på beskyttelse af enkeltpersoner med hensyn til den private og fortrolige karakter af deres kommunikation, vedtaget den 25. maj 2018, findes på: https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb_statement_on_eprivacy_da.pdf
-) Databeskyttelsesrådets erklæring 3/2019 om en e-databeskyttelsesforordning, der blev vedtaget den 13. marts 2019, findes på: https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/201903_edpb_statement_eprivacyregulation_da_0.pdf
-) Databeskyttelsesrådets erklæring om e-databeskyttelsesforordningen og tilsynsmyndighedernes og Databeskyttelsesrådets fremtidige rolle, vedtaget den 19. november 2020, findes på: https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb_statement_20201119_eprivacy_regulation_da.pdf.