

Databeskyttelsesrådets udtalelser (artikel 64)



Udtalelse nr. 7/2020 om udkast til en liste fra den kompetente tilsynsmyndighed i Frankrig over de behandlingsaktiviteter, der er fritaget for kravet om en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse (artikel 35, stk. 5, i GDPR)

Vedtaget den 22. april 2020

Translations proofread by EDPB Members.

This language version has not yet been proofread.

Indholdsfortegnelse

1	REDEGØRELSE FOR DE FAKTISKE OMSTÆNDIGHEDER	5
2	VURDERING	5
2.1	Databeskyttelsesrådets generelle begrundelse vedrørende tilføjelserne til den forelagte liste	5
2.2	Anvendelse af sammenhængsmekanismen i forbindelse med udkastet til en liste	6
2.3	Analyse af udkastet til en liste	6
	Forvaltning af kommercielle aktiviteter	6
3	KONKLUSIONER OG HENSTILLINGER	7
4	AFSLUTTENDE BEMÆRKNINGER.....	7

Det Europæiske Databeskyttelsesråd har —

under henvisning til artikel 63, artikel 64, stk. 2, artikel 64, stk. 3, og artikel 35, stk. 1, 5 og 6, i Europa-Parlamentets og Rådets forordning 2016/679/EU af 27. april 2016 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger og om fri udveksling af sådanne oplysninger og om ophævelse af direktiv 95/46/EF (i det følgende benævnt "GDPR"),

under henvisning til artikel 51, stk. 1, litra b), i direktiv 2016/680/EU om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med kompetente myndigheders behandling af personoplysninger med henblik på at forebygge, efterforske, afsløre eller retsforfølge strafbare handlinger eller fuldbyrde strafferetlige sanktioner og om fri udveksling af sådanne oplysninger og om ophævelse af Rådets rammeafgørelse 2008/977/RIA ("retshåndhævelsesdirektivet"),

under henvisning til EØS-aftalen, særlig bilag XI og protokol 37 som ændret ved afgørelse nr. 154/2018 truffet af Det Blandede EØS-Udvalg den 6. juli 2018¹,

under henvisning til sin forretningsordens artikel 10 og 22,

under henvisning til udtalelse nr. 13/2019 om udkast til en liste fra den kompetente tilsynsmyndighed i Frankrig over de behandlingsaktiviteter, der er fritaget for kravet om en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse (artikel 35, stk. 5, i den generelle forordning om databeskyttelse) foretaget af Det Europæiske Databeskyttelsesråd (herefter "Databeskyttelsesrådet"), og

ud fra følgende betragtninger:

(1) Databeskyttelsesrådets vigtigste rolle er at sikre en ensartet anvendelse af forordning 2016/679 (i det følgende benævnt "GDPR") i hele Det Europæiske Økonomiske Samarbejdsområde. I overensstemmelse med artikel 35, stk. 6, og artikel 64, stk. 2, i GDPR afgiver Databeskyttelsesrådet en udtalelse, når en tilsynsmyndighed har til hensigt at vedtage en liste over behandlingsaktiviteter, der ikke er underlagt kravet om en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse i henhold til artikel 35, stk. 5, i GDPR. Formålet med denne udtalelse er derfor at skabe en harmoniseret tilgang til behandling, der går på tværs af grænserne, eller som kan påvirke den frie udveksling af personoplysninger eller den frie bevægelighed for fysiske personer i Den Europæiske Union. Selv om GDPR ikke indfører en fælles liste, fremmer den ensartethed. Databeskyttelsesrådet søger at nå dette mål i sine udtalelser ved at sikre, at listerne ikke er i strid med de tilfælde, hvor GDPR indeholder en udtrykkelig bestemmelse om, at en type behandling er underlagt kravet om en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse, ved at anbefale tilsynsmyndigheder at fjerne visse kriterier, som efter Databeskyttelsesrådets opfattelse ikke falder sammen med en manglende sandsynlighed for høje risici for de registrerede, ved at anbefale dem at begrænse omfanget af behandlingstyperne, så de ikke er uforenelige med de generelle bestemmelser, der er fastsat i Artikel 29-Gruppens retningslinjer for konsekvensanalyser vedrørende databeskyttelse², som er godkendt af Databeskyttelsesrådet, og endelig ved at anbefale dem at anvende visse kriterier på en harmoniseret måde.

(2) Med henvisning til artikel 35, stk. 5 og 6, i GDPR kan de kompetente tilsynsmyndigheder udarbejde lister over de typer af behandlingsaktiviteter, der ikke er underlagt kravet om en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse. De anvender dog sammenhængsmekanismen, hvis

¹ Henvisninger til "medlemsstater" i denne udtalelse skal forstås som henvisninger til "EØS-medlemsstater".

² Artikel 29-Gruppens retningslinjer for konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse og bestemmelse af, om behandlingen "sandsynligvis indebærer en høj risiko" i henhold til forordning 2016/679 — godkendt af Databeskyttelsesrådet (248 rev. 1 af 4. april 2017).

sådanne lister omfatter behandlingsaktiviteter, der vedrører udbud af varer eller tjenesteydelser til registrerede eller overvågning af sådan registreredes adfærd i flere medlemsstater, eller som i væsentlig grad kan påvirke den frie udveksling af personoplysninger i Unionen.

(3) Databeskyttelsesrådet har i henhold til artikel 70, stk. 1, i GDPR til opgave at sikre en ensartet anvendelse af forordning 2016/679 ("GDPR") i hele Det Europæiske Økonomiske Samarbejdsområde. I henhold til artikel 64, stk. 2, kan sammenhængsmekanismen udløses af en tilsynsmyndighed, formanden for Databeskyttelsesrådet eller Kommissionen, hvis der er tale om et almengyldigt spørgsmål eller et spørgsmål, der har virkninger i mere end én medlemsstat. I henhold til artikel 64, stk. 3, i GDPR afgiver Databeskyttelsesrådet en udtalelse om spørgsmålet, hvis det ikke allerede har afgivet en udtalelse om det samme spørgsmål.

(4) Selv om de kompetente tilsynsmyndigheders udkast til en liste er underlagt sammenhængsmekanismen, betyder det ikke, at listerne skal være identiske. De kompetente tilsynsmyndigheder har en vis skønsmargen med hensyn til den nationale eller regionale kontekst og skal tage hensyn til deres lokale lovgivning. Formålet med Databeskyttelsesrådets vurdering/udtalelse er ikke at nå frem til en fælles EU-liste, men snarere at undgå væsentlige uoverensstemmelser, der kan påvirke den ensartede beskyttelse af de registrerede på tværs af EØS-landene.

(5) Udarbejdelsen af en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse er kun obligatorisk for den dataansvarlige i henhold til artikel 35, stk. 1, i GDPR, hvis behandlingen "sandsynligvis vil indebære en høj risiko for fysiske personers rettigheder og frihedsrettigheder". De nationale tilsynsmyndigheder kan offentliggøre lister vedrørende visse behandlingsaktiviteter, der altid kræver en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse (sortlister), i henhold til artikel 35, stk. 4, og lister, hvor der ikke kræves en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse, i henhold til artikel 35, stk. 5 (hvidlister). Hvis en behandling ikke falder ind under en af disse to lister og ikke er nævnt i artikel 35, stk. 3, i GDPR, skal den dataansvarlige træffe en afgørelse baseret på, om kriteriet "sandsynligvis vil indebære en høj risiko for fysiske personers rettigheder og frihedsrettigheder" er opfyldt. Ifølge betragtning 91 til GDPR er en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse ikke obligatorisk, hvis der er tale om en læges, sundhedspersonales eller en advokats behandling af oplysninger, da den ikke anses for tilstrækkeligt omfattende. Denne undtagelse omfatter kun delvist de tilfælde, hvor en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse ikke er påkrævet, dvs. når der ikke er en høj risiko for fysiske personers rettigheder og frihedsrettigheder.

(6) De lister, der udarbejdes af de kompetente tilsynsmyndigheder, understøtter et fælles mål, nemlig at identificere den type behandlingsaktiviteter, som ifølge de nationale tilsynsmyndigheder under ingen omstændigheder indebærer en høj risiko, og behandlingsaktiviteter, som ifølge de nationale tilsynsmyndigheder med sandsynlighed ikke indebærer en høj risiko, og som derfor ikke kræver en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse. Databeskyttelsesrådet henviser til Artikel 29-Gruppens retningslinjer for konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse, som fastsætter de kriterier, der skal lægges til grund for at bestemme, at behandlingsaktiviteter "sandsynligvis vil indebære en høj risiko"³. Ifølge disse retningslinjer vil en dataansvarlig i de fleste tilfælde afgøre, at der skal udføres en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse for en behandlingsaktivitet, der opfylder to kriterier. I nogle tilfælde kan en dataansvarlig imidlertid afgøre, at der skal udføres en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse for en behandlingsaktivitet, der kun opfylder ét af disse kriterier.

(7) Databeskyttelsesrådets udtalelse vedtages i henhold til artikel 64, stk. 3, i GDPR sammenholdt med artikel 10, stk. 2, i Databeskyttelsesrådets forretningsorden inden for otte uger

³ Betragtning 75, 76, 92 og 116 til GDPR.

efter den første arbejdsdag, efter at formanden og den kompetente tilsynsmyndighed har besluttet, at sagen er fuldstændig. Efter formandens beslutning kan denne frist forlænges med yderligere seks uger under hensyntagen til sagens kompleksitet.

VEDTAGET FØLGENDE UDTALELSE:

1 REDEGØRELSE FOR DE FAKTISKE OMSTÆNDIGHEDER

1. Frankrigs kompetente tilsynsmyndighed har indgivet sit udkast til liste, som indeholder to tilføjelser til den tidligere vedtagne liste, til Databeskyttelsesrådet. Beslutningen om sagens fuldstændighed blev truffet og anmodningen fremsendt den 26. februar 2020.
2. Udtalelsen skal vedtages den 22. april 2020.

2 VURDERING

2.1 Databeskyttelsesrådets generelle begrundelse vedrørende tilføjelserne til den forelagte liste

3. Enhver liste, der er forelagt Databeskyttelsesrådet, er blevet fortolket som en yderligere præcisering af først artikel 35 i GDPR, som under alle omstændigheder vil have forrang, og derefter betragtning 91. Således er ingen liste udtømmende.
4. Denne udtalelse tager ikke punkter forelagt af den franske tilsynsmyndighed, der blev anset for ikke at være omfattet af artikel 35, stk. 6, i GDPR, i betragtning. Dette gælder punkter, der hverken vedrører "udbud af varer eller tjenesteydelser til registrerede" i flere medlemsstater eller overvågning af sådanne registreredes adfærd i flere medlemsstater. Det er desuden ikke sandsynligt, at disse "i væsentlig grad kan påvirke den frie udveksling af personoplysninger i Unionen". Af hensyn til klarheden vil Databeskyttelsesrådet imidlertid nævne de punkter på listen, der blev anset for ikke at være omfattet af artikel 35, stk. 6, i GDPR. Endvidere blev enhver behandlingsaktivitet, der vedrører retshåndhævelse, anset for ikke at være omfattet, da de ikke falder ind under GDPR's anvendelsesområde.
5. Denne udtalelse indeholder ingen bemærkninger til punkter på listen, der er omfattet af betragtning 91.
6. Udtalelserne om listerne omhandlet i artikel 35, stk. 4, i GDPR har også til formål at definere en sammenhængende kerne af behandlingsaktiviteter, som Databeskyttelsesrådet har anmodet alle tilsynsmyndigheder om at føje til deres liste, hvis de ikke allerede findes der, for at sikre sammenhængen. Listerne omhandlet i artikel 35, stk. 5, i GDPR kan generelt ikke fritage disse generelle behandlingsaktiviteter.
7. De lister, som er oprettet af tilsynsmyndighederne i henhold til artikel 35, stk. 5, i GDPR, er i kraft af deres karakter ikke-udtømmende. Disse lister indeholder behandlingstyper, som ifølge de nationale tilsynsmyndigheder med sikkerhed ikke vil indebære en høj risiko for fysiske personers rettigheder og frihedsrettigheder under nogen omstændigheder, og behandlingsaktiviteter, som ifølge de nationale tilsynsmyndigheder næppe vil indebære en høj risiko. I sådanne lister er det ikke muligt at nævne alle de tilfælde, hvor en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse ikke er påkrævet. Den

dataansvarliges eller databehandlerens forpligtelse til at vurdere risikoen ved behandlingen og til at overholde de øvrige forpligtelser, der følger af GDPR, gælder under alle omstændigheder stadig.

8. Når denne udtalelse ikke forholder sig til et punkt på listen, betyder det, at Databeskyttelsesrådet ikke anmoder den franske tilsynsmyndighed om at træffe yderligere foranstaltninger.
9. Endelig minder Databeskyttelsesrådet om, at gennemsigtighed er centralt for dataansvarlige og databehandlere. For at præcisere oplysningerne på listen vil en udtrykkelig henvisning på listerne til de kriterier, der er fastsat i retningslinjerne, efter Databeskyttelsesrådets opfattelse kunne øge denne gennemsigtighed.

2.2 Anvendelse af sammenhængsmekanismen i forbindelse med udkastet til en liste

10. Det udkast til en liste, som den franske tilsynsmyndighed har forelagt, vedrører udbud af varer eller tjenesteydelser til registrerede, vedrører overvågning af sådanne registreredes adfærd i flere medlemsstater og/eller kan i væsentlig grad påvirke den frie udveksling af personoplysninger i Unionen, navnlig fordi behandlingsaktiviteterne i det forelagte udkast til en liste ikke er begrænset til registrerede i dette land.
11. Databeskyttelsesrådet bemærker for så vidt angår punkt 13 og 14, at hvert nævnt "referenceramme"-dokument anses for at være en del af udkastet til afgørelse.
12. Databeskyttelsesrådet har desuden tidligere behandlet punkt 1-12 i det forelagte udkast til afgørelse i forbindelse med sin udtalelse nr. 13/2019.
13. Hvad angår punkt 13 og i betragtning af artikel 64, stk. 3, i GDPR minder Databeskyttelsesrådet om, at det i sin udtalelse nr. 13/2019 til den franske tilsynsmyndighed udtalte, at omfanget for så vidt angår disse former for behandlinger skal begrænses ved at "angive, at det ikke finder anvendelse på behandlingsaktiviteter vedrørende fordringer, som er erhvervet fra tredjemand, og at det kun finder anvendelse på fordringer i forhold mellem virksomheder og forbrugere. Databeskyttelsesrådet anbefaler endvidere, at evaluering og scoring udtrykkeligt udelukkes fra omfanget af dette punkt."

2.3 Analyse af udkastet til en liste

14. Under hensyntagen til:
 - a. at artikel 35, stk. 1, i GDPR kræver en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse, hvis behandlingsaktiviteten sandsynligvis indebærer en høj risiko for fysiske personers rettigheder og frihedsrettigheder
 - b. at artikel 35, stk. 3, i GDPR indeholder en ikke-udtømmende liste over typer af behandling, der kræver en konsekvensanalyse vedrørende databeskyttelse, og
 - c. at Databeskyttelsesrådet på nuværende tidspunkt kun behandler punkt 14 i det forelagte udkast til afgørelseer Databeskyttelsesrådet af følgende opfattelse:

FORVALTNING AF KOMMERCIELLE AKTIVITETER

15. Databeskyttelsesrådet henviser til begrundelsen i sin udtalelse nr. 11/2019, hvori det anmodede om, at man for så vidt angår disse former for behandlingsaktiviteter begrænser "omfanget af dette punkt, så det kun omfatter forhold mellem erhvervsdrivende og forbrugere og udelukker behandlingen af

følsomme data eller meget personfølsomme data, og så omfattende databehandling udelukkes". Databeskyttelsesrådet anbefaler derfor, at den franske tilsynsmyndighed på tilsvarende måde begrænser omfanget af dette punkt.

3 KONKLUSIONER OG HENSTILLINGER

16. Den franske tilsynsmyndigheds udkast til en liste kan føre til en uensartet anvendelse af artikel 35 i GDPR, og følgende ændringer anbefales:
 - For så vidt angår forvaltning af kommercielle aktiviteter: Databeskyttelsesrådet anbefaler at begrænse omfanget af dette punkt, så det kun omfatter forhold mellem erhvervsdrivende og forbrugere og udelukker behandlingen af følsomme data eller meget personfølsomme data fra punktet.

4 AFSLUTTENDE BEMÆRKNINGER

17. Denne udtalelse er rettet til Commission Nationale de l'Informatique et des Libertés (den franske tilsynsmyndighed) og vil blive offentliggjort i henhold til artikel 64, stk. 5, litra b), i GDPR.
18. Den franske tilsynsmyndighed meddeler Databeskyttelsesrådet sin endelige afgørelse med henblik på optagelse i registret over afgørelser om spørgsmål, der er blevet behandlet i sammenhængsmekanismen, i henhold til artikel 70, stk. 1, litra y), i GDPR.

For Det Europæiske Databeskyttelsesråd

Formanden

(Andrea Jelinek)