

Mandanteninformation Client Information

23 | 07 | 2020

■ EuGH erklärt *Privacy Shield* für ungültig

Der Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH) hat am 16. Juli 2020 ein wegweisendes Urteil über *Privacy Shield* und Standardvertragsvertragsklauseln gefällt, das den internationalen Datentransfer, insbesondere zwischen den USA und der Bundesrepublik Deutschland erheblich beeinflussen wird. Konkret führt das Urteil dazu, dass eine Übermittlung personenbezogener Daten in die USA nicht mehr auf Basis einer Zertifizierung nach dem *Privacy Shield* möglich ist. Bestätigt hat der EuGH hingegen Standardvertragsklauseln, dabei jedoch auf die Garantien und Pflichten der Vertragspartner unter den Standardvertragsklauseln hingewiesen.

■ CJEU declares *Privacy Shield* invalid

On July 16, 2020 the Court of Justice of the European Union (CJEU) passed a groundbreaking ruling on *Privacy Shield* and standard contractual clauses, which will have a significant impact on international data transfer, particularly on data transfer between the USA and the Federal Republic of Germany. In particular, the ruling means that the transfer of personal data to the USA is no longer possible on the basis of certification in accordance with the *Privacy Shield*. However, the CJEU has confirmed standard contractual clauses, while pointing out the guarantees and obligations of the contractual partners under the standard contractual clauses.

Key Facts

- Die Übermittlung personenbezogener Daten in ein Land außerhalb der Europäischen Union ist grundsätzlich nur zulässig, wenn dieses Land ein angemessenes Datenschutzniveau bietet und die Europäische Kommission dies in einem sog. Angemessenheitsbeschluss festgestellt hat.
- Der Angemessenheitsbeschluss der Europäischen Kommission betreffend Datenübertragungen in die USA auf Grundlage von *Privacy Shield* ist ungültig.
- Datenübermittlungen in das Nicht-EU-Ausland auf Grundlage von Standardvertragsklauseln sind weiterhin zulässig. Die Einhaltung der Garantien und Verpflichtungen unter den Standardvertragsklauseln sind mit dem Vertragspartner, insbesondere bei Datentransfers in die USA, kritisch zu prüfen.
- The transfer of personal data to a country outside the European Union is in principle only permitted if this country offers an adequate level of data protection and the European Commission has determined this in a so-called adequacy decision.
- The adequacy decision of the European Commission concerning data transfers to the USA on the basis of *Privacy Shield* is invalid.
- Data transfers to Non-EU countries on the basis of standard contractual clauses are still permissible. Compliance with the guarantees and obligations under the standard contractual clauses must be critically reviewed with the contractual partner, especially in the case of data transfers to the USA.

1. Hintergrund des *Privacy Shield*

Nachdem die Möglichkeit der Selbstzertifizierung des US-Handelsministeriums und der Europäischen Kommission (sog. *Safe Harbor*) vom EuGH am 6. Oktober 2015 für ungültig erklärt wurde, arbeitete das US-Handelsministerium in der Folgezeit zusammen mit der Europäischen Kommission einen neuen Prinzipienkatalog aus, dem der Name *Privacy Shield* gegeben wurde. Mit Beschluss vom 12. Juli 2016 erklärte die Europäische Kommission, dass die USA ein angemessenes Schutzniveau für personenbezogene Daten gewährleisten, die im Rahmen des *Privacy Shield* aus der Europäischen Union an eine Organisation in den USA übermittelt werden.

2. Urteil des EuGH

Der EuGH hat nun entschieden, dass der *Privacy-Shield*-Beschluss der Europäischen Kommission vom 12. Juli 2016 ungültig ist.

Er begründete die Ungültigkeit von *Privacy Shield* u.a. damit, dass in diesem Beschluss den Erfordernissen der nationalen Sicherheit, des öffentlichen Interesses und der Einhaltung des amerikanischen Rechts Vorrang eingeräumt werde, womit Eingriffe in die Grundrechte der Personen ermöglicht würden, deren Daten in die USA übermittelt werden. Der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit sei nicht gewahrt, da die auf die amerikanischen Rechtsvorschriften gestützten Überwachungsprogramme nicht auf das zwingend erforderliche Maß beschränkt seien.

Des Weiteren stehe den Betroffenen mit dem Verfahren vor dem Ombudsmann kein effektiver Rechtsschutz zur Seite. Den betroffenen Personen stünden keine Garantien zur Verfügung, die den nach Art. 47 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union erforderlichen Garantien der Sache nach gleichwertig sind.

Die Gültigkeit des Beschlusses der Europäischen Kommission vom 5. Februar 2010 über Standardvertragsklauseln für die Übermittlung personenbezogener Daten an Auftragsverarbeiter im Nicht-EU-Ausland hat der EuGH hingegen bestätigt. Der Beschluss enthalte wirksame Me-

1. Background of *Privacy Shield*

After the possibility of self-certification by the US Department of Commerce and the European Commission (so-called *Safe Harbor*) was declared invalid by the CJEU on October 6, 2015, the US Department of Commerce, together with the European Commission, subsequently drew up a new catalogue of principles, which was given the name *Privacy Shield*. By decision of July 12, 2016 the European Commission declared that the United States ensures an adequate level of protection for personal data transferred from the European Union to an organisation in the US under the *Privacy Shield*.

2. Judgment of the CJEU

The CJEU ruled that the decision of the European Commission concerning *Privacy Shield* of July 12, 2016 is invalid.

The CJEU justified its ruling, inter alia, by the fact that the decision of the European Commission concerning *Privacy Shield* gives priority to the requirements of national security, public interest and compliance with US law, which allows interference with the fundamental rights of the persons whose data are transferred to the US. The principle of proportionality is not respected, since the surveillance programs based on US legislation are not limited to what is strictly necessary.

Furthermore, the data subjects are not provided with effective legal protection before the Ombudsman. The data subjects would not benefit from guarantees equivalent in substance to those required under Article 47 of the Charter of Fundamental Rights of the European Union.

The CJEU confirms the validity of the decision of the European Commission of February 5, 2010 on standard contractual clauses for the transfer of personal data to processors established in Non-EU countries. The decision contains effective mechanisms that can ensure in practice that the

chanismen, die in der Praxis gewährleisten können, dass das vom Unionsrecht verlangte Schutzniveau eingehalten wird.

Die Beteiligten müssen nach Auffassung des EuGH allerdings vorab prüfen, ob die Standardvertragsklauseln und damit das erforderliche Schutzniveau im betreffenden Drittland eingehalten werden können.

3. Folgen für die M&A-Praxis

Datentransfers in die USA, die bisher auf *Privacy Shield* gestützt wurden, müssen eingestellt oder auf eine andere Rechtsgrundlage gestützt werden (z.B. Standardvertragsklauseln). Ohne entsprechende Maßnahmen sind Datenübermittlungen in die USA **ab sofort** rechtswidrig und können mit einem Bußgeld geahndet werden.

Die Beteiligten müssen kritisch prüfen, ob die in den Standardvertragsklauseln enthaltenen Verpflichtungen eingehalten werden können, damit bei Pflichtverletzungen keine Schadensersatzansprüche der betroffenen Person oder Bußgelder drohen.

Auf Verkäuferseite ist bei Abschluss der Vertraulichkeitsvereinbarung (NDA) darauf zu achten, ob Kaufinteressenten aus dem Nicht-EU-Ausland kommen. Sollte es keinen Angemessenheitsbeschluss der Europäischen Kommission geben, müssen Standardvertragsklauseln abgeschlossen werden. Es ist mit den Kaufinteressenten zu besprechen, ob sie die Garantien und Pflichten in den Standardvertragsklauseln einhalten können. Ggf. ist hierzu auch Rücksprache mit dem Datenraumanbieter zu halten.

Auf Käuferseite muss bei der Due Diligence geprüft werden, ob die Zielgesellschaft ggf. personenbezogene Daten ins Nicht-EU-Ausland transferiert, und, ob dies auf der Grundlage von *Privacy Shield* oder Standardvertragsklauseln erfolgt. Je nach Ergebnis sind entsprechende Garantien oder Freistellungen in den Unternehmenskaufvertrag (SPA) entsprechend der Ausführungen des EuGH aufzunehmen.

level of protection required by European law is complied with.

However, according to the CJEU, the parties must first check whether the standard contractual clauses and thus the required level of protection can be met in the Non-EU country concerned.

3. Consequences for the M&A-Practice

Data transfers to the US that have been based on *Privacy Shield* so far have to be stopped or changed to another legal basis (e.g. standard contractual clauses). Without appropriate measures, data transfers to the USA are illegal **with immediate effect** and can be fined.

The parties must critically examine whether the obligations contained in the standard contractual clauses can be complied with, so that breaches of obligations do not give rise to claims for damages for the person concerned or fines.

On the seller's side, when concluding the non-disclosure agreement (NDA), it must be checked whether prospective buyers come from outside the EU. In the absence of an adequacy decision by the European Commission, standard contractual clauses must be concluded. It must be discussed with the prospective buyers whether they can really comply with the guarantees and obligations in the standard contractual clauses. If necessary, the data room provider should also be consulted.

On the purchaser side, in the due diligence it must be examined whether the target company transfers personal data to Non-EU countries, and whether this is based on *Privacy Shield* or on standard contractual clauses. Depending on the result, appropriate guarantees or indemnifications must be included in the share purchase agreement (SPA) in line with the CJEU's jurisdiction.

■ Weitere Informationen Further Information

Pressemitteilung des EuGH vom 16. Juli 2020:

[Link](#)

Urteil des EuGH vom 16. Juli 2020:

[Link](#)

Press release of the CJEU of July 16, 2020:

[Link](#)

Decision of the CJEU of July 16, 2020:

[Link](#)

■ Kontaktieren Sie uns Contact us

Ralf Bergjan – ralf.bergjan@pplaw.com

Christine Funk – christine.funk@pplaw.com

Benjamin Aldegarmann – benjamin.aldegarmann@pplaw.com

Über P+P Pöllath + Partners

P+P Pöllath + Partners ist mit mehr als 140 Anwälten und Steuerberatern an den Standorten Berlin, Frankfurt und München tätig. Die Sozietät konzentriert sich auf High-End Transaktions- und Vermögensberatung.

P+P-Partner begleiten regelmäßig M&A-, Private Equity- und Immobilientransaktionen aller Größen. P+P Pöllath + Partners hat sich darüber hinaus eine führende Marktposition bei der Strukturierung von Private Equity- und Real Estate-Fonds sowie in der steuerlichen Beratung erarbeitet und genießt einen hervorragenden Ruf im Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht sowie in der Vermögens- und Nachfolgeplanung für Familienunternehmen und vermögende Privatpersonen.

P+P-Partner sind als Mitglieder in Aufsichts- und Beiräten bekannter Unternehmen tätig und sind regelmäßig in nationalen und internationalen Rankings als führende Experten in ihren jeweiligen Fachgebieten gelistet. Weitere Informationen finden Sie auf unserer Internetseite www.pplaw.com.

About P+P Pöllath + Partners

P+P Pöllath + Partners is an internationally operating law firm, whose more than 140 lawyers and tax advisors in Berlin, Frankfurt and Munich provide high-end legal and tax advice.

The firm focuses on transactional advice and asset management. P+P partners regularly advise on corporate/M&A, private equity and real estate transactions of all sizes. P+P Pöllath + Partners has achieved a leading market position in the structuring of private equity and real estate funds and tax advice and enjoys an excellent reputation in corporate matters as well as in asset and succession planning for family businesses and high net worth individuals.

P+P partners serve as members of supervisory and advisory boards of known companies. They are regularly listed in domestic and international rankings as the leading experts in their respective areas of expertise. For more information please visit our website www.pplaw.com.