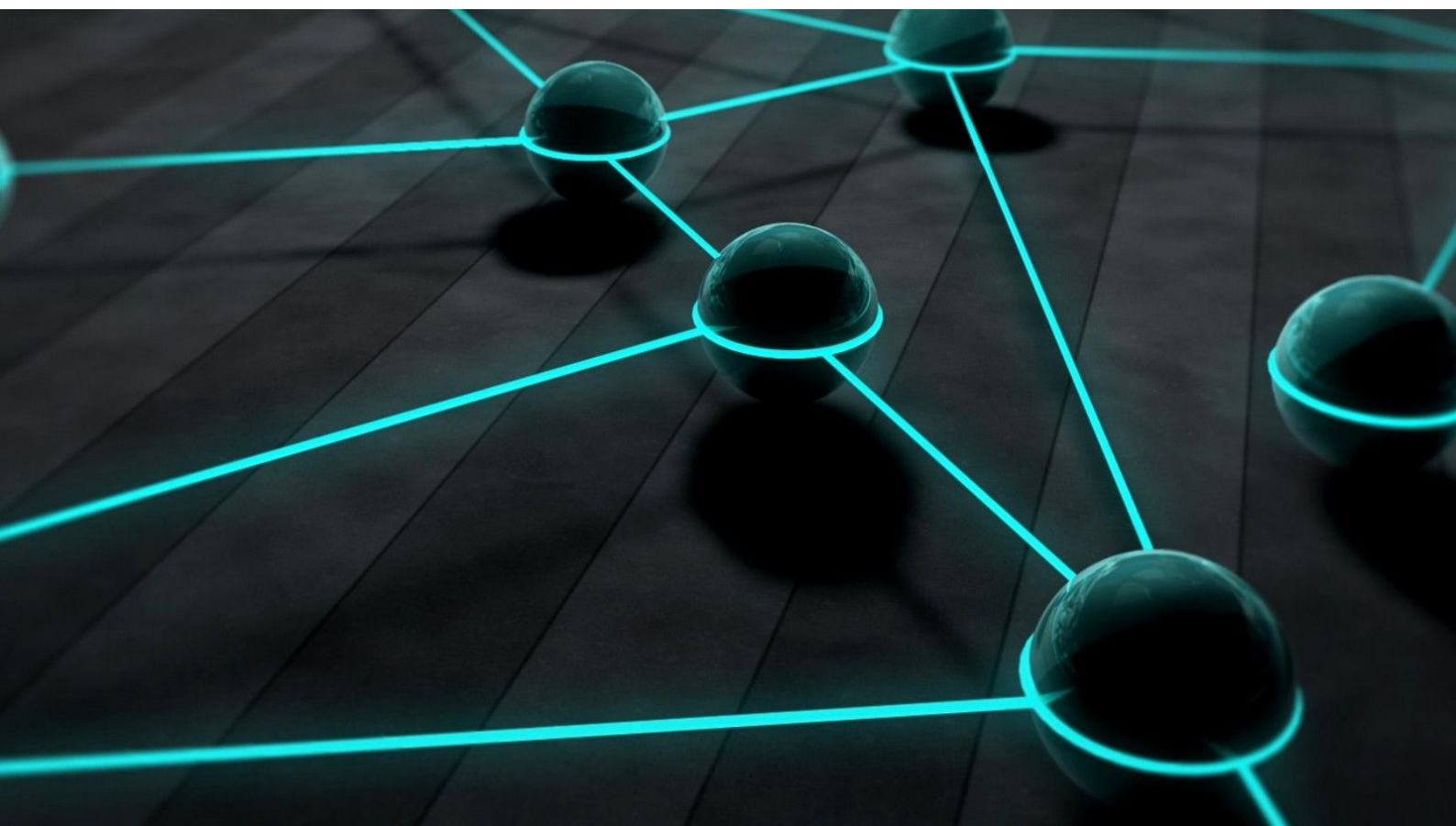


| АЛРУД



| Руководство по территориальной
применимости Общего
регламента Европейского союза
по защите данных

Основные положения

Уважаемые дамы и господа,

Мы хотели бы сообщить Вам, что недавно Европейский совет по защите персональных данных («Совет») опубликовал руководство, разъясняющее вопросы территориальной применимости Общего регламента Европейского союза по защите данных («Регламент»).

Как известно, Регламент может применяться к компаниям, действующим за пределами ЕС, в случае:

- обработки персональных данных оператором/обработчиком за пределами ЕС, осуществляемой в контексте деятельности **учреждения** данного оператора/обработчика в ЕС, независимо от того, осуществляется ли обработка в ЕС или за его пределами («Тест на наличие учреждения»).
- обработки персональных данных субъектов данных, находящихся в ЕС, оператором/обработчиком, находящимся за пределами ЕС, если деятельность по обработке связана с:
 - **предложением** товаров/услуг субъектам данных в ЕС, независимо от того, требуется ли оплата от субъекта данных; или
 - **мониторингом** их деятельности, если такая деятельность осуществляется в ЕС («Тест направленного действия»).

Критерии, обозначенные выше, требуют внимательного анализа как правовых (например, понятие учреждения в соответствии с законодательством ЕС), так и более общих категорий (например, факторы, указывающие на осуществление обработки в контексте деятельности местного учреждения, и т.д.).

Совет представил свой взгляд на ряд вопросов, которые поднимались бизнес-сообществом (особенно, в юрисдикциях, не входящих в ЕС). Ниже представлен краткий обзор положений, представленных Советом для общественного обсуждения, завершившегося 18 января 2019 года. Мы надеемся, что обзор поможет найти ответы на интересующие Вас вопросы, или, по крайней мере, послужит ориентиром для более глубокого изучения руководства.

¹ Независимый орган ЕС, ответственный за разъяснение законодательства о защите данных и его единообразное толкование.

² Руководство может быть изменено позже с учетом обратной связи, полученной в ходе общественного обсуждения. Мы будем держать вас в курсе.

Тест на наличие учреждения

ОСНОВНЫЕ ВОПРОСЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ В РАМКАХ «ТЕСТА НА НАЛИЧИЕ УЧРЕЖДЕНИЯ»

- Действует ли российская компания в качестве оператора или обработчика данных?
- Существуют ли какие-либо факторы, указывающие на связь компании с рынками в ЕС (наличие филиала или представительства в ЕС не является единственным признаком в этой связи), и могут ли такие связи рассматриваться в качестве учреждения компании в ЕС?
- Обрабатывает ли компания персональные данные в контексте деятельности данного учреждения в ЕС? Может ли такая обработка рассматриваться в качестве процесса, тесно связанного с учреждением компании в ЕС?

НАЛИЧИЕ УЧРЕЖДЕНИЯ В ЕС

- Формальный подход, в соответствии с которым учреждение определяется исключительно в связи с регистрацией предприятия, недопустим.
- Данное понятие должно толковаться довольно широко. Вместе с тем у него также есть свои пределы. Например, факт доступности веб-сайта в ЕС не означает наличие учреждения на территории ЕС.
- При анализе данного вопроса всегда следует учитывать обстоятельства каждого конкретного случая.

КОНТЕКСТ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

- Даже если учреждение в ЕС не осуществляет непосредственно обработку данных, деятельность такого учреждения и обработка данных, осуществляемая оператором/обработчиком за пределами ЕС, могут рассматриваться в качестве тесно связанных процессов.

Пример, приведенный Советом

Торговая онлайн-площадка, принадлежащая компании в Китае, открыла офис в Берлине для проведения рекламных кампаний, направленных на европейский рынок. Все процессы по обработке данных осуществляются только в Китае. В данном случае обработка данных за пределами ЕС неразрывно связана с деятельностью офиса в ЕС.

МЕСТО ОБРАБОТКИ ДАННЫХ (В ЕС ИЛИ ЗА ЕГО ПРЕДЕЛАМИ)

- Место обработки данных не играет роли при решении вопроса о территориальной применимости Регламента. Значение имеет факт присутствия оператора/обработчика данных в ЕС (в форме учреждения), а также обработки, осуществляемой в контексте деятельности учреждения в ЕС.

Тест на наличие учреждения

Пример, приведенный Советом

Французская компания создала каршеринговое приложение, предназначенное для пользователей, находящихся в Марокко, Алжире и Тунисе. Сервис доступен только в этих трех странах, но все действия по обработке данных осуществляются во Франции. Несмотря на то, что компания не обрабатывает данные лиц в ЕС, такая обработка осуществляется в контексте деятельности учреждения во Франции. Следовательно, Регламент применяется к такой обработке.

Пример, приведенный Советом

Фармацевтическая компания с головным офисом в Стокгольме осуществляет все процессы по обработке данных (связанные с клиническими исследованиями) с привлечением своего филиала в Сингапуре. В соответствии с корпоративной структурой компании, филиал не является юридически самостоятельным субъектом. Более того, головной офис в Стокгольме определяет цели и другие условия обработки данных, осуществляемой филиалом. Таким образом, обработка данных в Сингапуре осуществляется в контексте деятельности головного офиса в Стокгольме, поэтому на нее распространяется действие Регламента.

ЕСЛИ КОМПАНИЯ НАХОДИТСЯ ЗА ПРЕДЕЛАМИ ЕС (НЕ ПОДПАДАЕТ ПОД ДЕЙСТВИЕ РЕГЛАМЕНТА) И ЯВЛЯЕТСЯ ОБРАБОТЧИКОМ, ПРИВЛЕКАЕМЫМ ОПЕРАТОРОМ ИЗ ЕС (ПОДПАДАЮЩИМ ПОД ДЕЙСТВИЕ РЕГЛАМЕНТА)

- Оператор обязан обеспечить осуществление обработки привлекаемой компанией в соответствии с требованиями Регламента (посредством соответствующего договора). Соответственно, обработчик, не подпадающий под прямое действие Регламента, будет обязан соблюдать определенные требования Регламента (однако не все) в соответствии со своими договорными обязательствами.

ЕСЛИ КОМПАНИЯ, НАХОДЯЩАЯСЯ ЗА ПРЕДЕЛАМИ ЕС, ДЕЙСТВУЕТ В КАЧЕСТВЕ ОПЕРАТОРА (НЕ ПОДПАДАЮЩЕГО ПОД ДЕЙСТВИЕ РЕГЛАМЕНТА) И ПРИВЛЕКАЕТ ОБРАБОТЧИКА ИЗ ЕС (ПОДПАДАЮЩЕГО ПОД ДЕЙСТВИЕ РЕГЛАМЕНТА)?

- Регламент устанавливает различные обязанности применительно к операторам и обработчикам.
- Оператор, находящийся за пределами ЕС, не подпадает автоматически под действие Регламента в силу того, что он привлек обработчика из ЕС.
- Однако обработчик в ЕС в любом случае будет связан определенными обязанностями, предусмотренными Регламентом.
- Обратите внимание на то, что в соответствии с Регламентом, обработчик должен незамедлительно проинформировать оператора, если, по его мнению, поручение на обработку нарушает Регламент или другие положения законодательства ЕС о защите данных.

Тест направленного действия

ОСНОВНЫЕ ВОПРОСЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ В РАМКАХ ТЕСТА НАПРАВЛЕННОГО ДЕЙСТВИЯ

Компании, не имеющие учреждения на территории ЕС, также могут подпадать под действие Регламента. Совет в этой связи предлагает тест для определения применимости Регламента, состоящий из двух ключевых вопросов:

- Относится ли обработка к персональным данным субъектов, находящихся в ЕС?, а также
- Связана ли такая обработка с предложением товаров/услуг или мониторингом поведения лиц в ЕС?

СУБЪЕКТ ДАННЫХ, НАХОДЯЩИЙСЯ В ЕС

- Тест не предполагает определение национальности или места проживания субъекта данных.
- Субъекты данных должны находиться в ЕС в момент предложения товаров/услуг / мониторинга поведения.

Пример, приведенный Советом

Компания, зарегистрированная в США, не имеющая присутствия в ЕС, разработала приложение, позволяющее туристам просматривать карты определенных городов. Приложение обрабатывает персональные данные, относящиеся к местоположению пользователей, с момента начала его использования в посещаемом городе для демонстрации таргетированной рекламы.

Приложение доступно туристам, посещающим Нью-Йорк, Париж и Лондон. Такая обработка данных подпадает под действие Регламента, так как компания предоставляет услуги лицам в ЕС.

Если бы приложение было направлено исключительно на туристов в США (даже если они граждане ЕС), обработка не подпадала бы под действие Регламента.

- Элемент направленности имеет решающее значение для применения рассматриваемого теста: лишь тот факт, что компания обрабатывает данные лиц, находящихся в ЕС, не свидетельствует о применимости Регламента.

Пример, приведенный Советом

Банк в Тайване работает с клиентами, которые проживают в Тайване и имеют гражданство Германии. Банк осуществляет свою деятельность только в Тайване. Его деятельность не направлена на европейский рынок. В данном случае обработка данных граждан Германии не подпадает под действие Регламента.

КРИТЕРИЙ НАПРАВЛЕННОСТИ

Совет приводит несколько примеров, свидетельствующих о том, что компания, находящаяся за пределами ЕС, предлагает свои товары/услуги субъектам данных в ЕС. Ниже представлены некоторые из них:

- ЕС или, как минимум, одно государство-член ЕС упоминается при предложении товаров/услуг;

Тест направленного действия

- международный характер деятельности компании (например, сфера туризма);
- упоминание адресов, номеров телефонов, доступных из стран ЕС;
- использование доменного имени, отличного от используемого в стране учреждения «неевропейского» оператора/обработчика;
- платежи за выдачу ссылок на сервис в Интернете для обеспечения доступа к сервису для потребителей в ЕС;
- использование языка или валюты, отличных от обычно используемых в стране продавца;
- рекламные кампании, нацеленные на европейскую аудиторию;
- предложение о доставке товаров в ЕС.

Обращаем внимание на то, что один лишь факт доступности веб-сайта, почтового адреса или иных контактных данных компании не является достаточным подтверждением направленности ее бизнес-деятельности на европейский рынок.

КРИТЕРИИ МОНИТОРИНГА

Мониторинг предполагает наличие конкретной цели обработки данных, собранных в ходе мониторинга. Совет приводит следующие примеры мониторинга:

- поведенческая реклама;
- деятельность по определению геолокации, в частности, для рекламных целей;
- онлайн отслеживание с использованием файлов cookies или других механизмов отслеживания (таких как цифровой отпечаток устройства);
- исследование рынка и прочие виды анализа, основанные на создании профилей физических лиц.

Юридическая фирма АЛРУД
125040, Россия, Москва,
ул. Скаковая 17 стр.2, 6 этаж
Тел.: +7 495 234 96 92,
Факс: +7 495 956 37 18
info@alrud.com
www.alrud.com



Мария
Осташенко

Партнер

mostashenko@alrud.com

Мы надеемся, что информация, представленная в настоящем информационном письме, будет для Вас полезной. Если кто-либо из Ваших коллег также хотел бы получать наши информационные письма, сообщите нам об этом, указав адрес его/ее электронной почты в ответном письме. Если Вы хотите узнать больше о нашей [Практике Защиты данных и кибербезопасности](#), напишите нам об этом в ответном письме. Мы будем рады направить Вам наши материалы.

Примечание: Обращаем Ваше внимание на то, что вся информация была взята из открытых источников. Автор данного письма не несет ответственность за последствия, возникшие в результате принятия решений на основе данной информации.