



**Fælles udtalelse nr. 1/2021 fra  
Databeskyttelsesrådet og Den  
Europæiske Tilsynsførende for  
Databeskyttelse om Europa-  
Kommissionens  
gennemførelsesafgørelse om  
standardkontraktbestemmelser  
mellem dataansvarlige og  
databehandlere**

vedrørende de tilfælde, der er omhandlet i  
artikel 28, stk. 7, i forordning (EU) 2016/679  
og artikel 29, stk. 7, i forordning (EU)  
2018/1725

## INDHOLDSFORTEGNELSE

1	Baggrund .....	3
2	Udtalelsens anvendelsesområde .....	4
3	Generel begrundelse for udkastet til afgørelse og udkastet til standardkontraktbestemmelser .	4
3.1	Generelle bemærkninger: .....	4
3.2	Redegørelse for den anvendte metode og dokumentets opbygning .....	5
4	Analyse af udkastet til afgørelse og dets bilag .....	6
4.1	Vigtigste bemærkninger til udkastet til afgørelse.....	6
4.1.1	Vedrørende afgørelsens anvendelsesområde og sammenhængen med det andet sæt udkast til standardkontraktbestemmelser om overførsler .....	6
4.2	Vigtigste bemærkninger til bilaget til Kommissionens gennemførelsesafgørelse.....	7
4.2.1	Formål og anvendelsesområde (bestemmelse 1 i udkastet til standardkontraktbestemmelser) .....	7
4.2.2	Ukrænkelighed (bestemmelse 2 i udkastet til standardkontraktbestemmelser) .....	7
4.2.3	Docking-klausul (bestemmelse 5 i udkastet til standardkontraktbestemmelser) .....	8
4.2.4	Parternes forpligtelser (bestemmelse 7 i udkastet til standardkontraktbestemmelser)	8
4.2.5	Den registreredes rettigheder (bestemmelse 8 i udkastet til standardkontraktbestemmelser) .....	10
4.2.6	Bilag til udkastet til standardkontraktbestemmelser .....	11

## Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende for Databeskyttelse har —

under henvisning til artikel 42, stk. 2, i forordning 2018/1725 af 23. oktober 2018 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger i Unionens institutioner, organer, kontorer og agenturer og om fri udveksling af sådanne oplysninger og om ophævelse af forordning (EF) nr. 45/2001 og afgørelse nr. 1247/2002/EF ("EUDPR"),

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 2018<sup>1</sup> —

### VEDTAGET FØLGENDE FÆLLES UDTALELSE:

## 1 BAGGRUND

1. I forbindelse med forholdet mellem en dataansvarlig og en eller flere databehandlere med henblik på behandling af personoplysninger er der i artikel 28 i forordning (EU) 2016/679 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 (generel forordning om databeskyttelse eller "GDPR") fastsat et sæt bestemmelser om udarbejdelse af en specifik kontrakt mellem de involverede parter og en række obligatoriske bestemmelser, som bør indarbejdes heri.
2. I henhold til artikel 28, stk. 3, i GDPR skal en databehandlers behandling være reguleret af en kontrakt eller et andet retligt dokument i henhold til EU-retten eller medlemsstaternes nationale ret, der er bindende for databehandleren med hensyn til den dataansvarlige, og hvori der er omhandlet en række specifikke aspekter med henblik på at regulere kontraktforholdet mellem parterne. Disse omfatter bl.a. genstanden for og varigheden af behandlingen, behandlingens karakter og formål, typen af personoplysninger og kategorierne af registrerede. I artikel 28, stk. 4 er der fastsat yderligere krav, såfremt en databehandler gør brug af en anden databehandler i forbindelse med udførelse af specifikke behandlingsaktiviteter på vegne af den dataansvarlige.
3. I henhold til artikel 28, stk. 6, i GDPR kan kontrakten eller det andet retlige dokument, der er omhandlet i artikel 28, stk. 3 og 4, i GDPR, helt eller delvist baseres på standardkontraktbestemmelser, uden at det berører en individuel kontrakt mellem den dataansvarlige og databehandleren. Disse standardkontraktbestemmelser skal vedtages i de tilfælde, der er omhandlet i stk. 3 og 4.
4. I henhold til artikel 28, stk. 7, i GDPR kan Kommissionen fastsætte standardkontraktbestemmelser i de tilfælde, der er omhandlet i stk. 3 og 4 i denne artikel, og i overensstemmelse med undersøgelsesproceduren, der er omhandlet i artikel 93, stk. 2.
5. I EUDPR fastsættes der regler om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger i Unionens institutioner og organer og regler om fri udveksling af personoplysninger mellem disse eller med andre modtagere, der er etableret i Unionen.
6. Artikel 29, stk. 3, 4 og 7, i EUDPR indeholder krav svarende til dem, der er indeholdt i artikel 28, stk. 3, 4 og 7, i GDPR. Dette er berettiget, fordi databeskyttelsesreglerne for den offentlige sektor i

---

<sup>1</sup> Henvisninger til "medlemsstater" i denne udtalelse skal forstås som henvisninger til "EØS-medlemsstater".

medlemsstaterne og databeskyttelsesreglerne for Unionens institutioner, organer, kontorer og agenturer så vidt muligt er blevet tilpasset af hensyn til en sammenhængende tilgang til beskyttelse af personoplysninger i hele Unionen og den frie udveksling af personoplysninger inden for Unionen.

## 2 UDTALELSENS ANVENDELSESOMRÅDE

7. Den 12. november 2020 offentliggjorde Kommissionen:
  - ) et udkast til Kommissionens gennemførelsesafgørelse om standardkontraktbestemmelser mellem dataansvarlige og databehandlere i de tilfælde, der er omhandlet i artikel 28, stk. 3 og 4, i forordning (EU) 2016/679 og artikel 29, stk. 7, i forordning (EU) 2018/1725 ("**udkastet til afgørelse**")
  - ) et udkast til bilag til Kommissionens gennemførelsesafgørelse om standardkontraktbestemmelser mellem dataansvarlige og databehandlere i de tilfælde, der er omhandlet i artikel 28, stk. 3 og 4, i forordning (EU) 2016/679 og artikel 29, stk. 7, i forordning (EU) 2018/1725 ("**udkastet til standardkontraktbestemmelser**").
8. Samme dag offentliggjorde Europa-Kommissionen også et udkast til Kommissionens gennemførelsesafgørelse og dens bilag om standardkontraktbestemmelser om overførsel af personoplysninger til tredjelande i henhold til forordning (EU) 2016/679.
9. Den 12. november 2020 anmodede Europa-Kommissionen om en fælles udtalelse fra Det Europæiske Databeskyttelsesråd (Databeskyttelsesrådet) og Den Europæiske Tilsynsførende for Databeskyttelse (Den Europæiske Tilsynsførende) på grundlag af artikel 42, stk. 1 og 2, i forordning (EU) 2018/1725 (EUDPR) om disse to sæt udkast til standardkontraktbestemmelser og de respektive gennemførelsesretsakter.
10. Af klarhedshensyn besluttede Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende at afgive to særskilte udtalelser om disse to sæt standardkontraktbestemmelser.
11. Anvendelsesområdet for denne udtalelse er således begrænset til udkastet til afgørelse og udkastet til standardkontraktbestemmelser mellem dataansvarlige og databehandlere i de tilfælde, der er omhandlet i artikel 28, stk. 3 og 4, i GDPR og artikel 29, stk. 3 og 4, i EUDPR.

## 3 GENEREL BEGRUNDELSE FOR UDKASTET TIL AFGØRELSE OG UDKASTET TIL STANDARDKONTRAKTBESTEMMELSER

### 3.1 Generelle bemærkninger:

12. Ethvert sæt standardkontraktbestemmelser skal yderligere præcisere bestemmelserne i artikel 28 i GDPR og artikel 29 i EUDPR. Udtalelsen fra Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende har til formål at sikre en konsekvent og korrekt anvendelse af artikel 28 i GDPR for så vidt angår det forelagte udkast til standardkontraktbestemmelser, der kunne tjene som standardkontraktbestemmelser i overensstemmelse med artikel 28, stk. 7, i GDPR og artikel 29, stk. 7, i EUDPR.
13. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende er af den opfattelse, at bestemmelser, som blot gentager bestemmelserne i artikel 28, stk. 3, og 4, i GDPR og artikel 29, stk. 3, og 4, EUDPR, er

utilstrækkelige til at udgøre standardkontraktbestemmelser. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende har derfor besluttet at analysere dokumentet i sin helhed, herunder bilagene. Efter Databeskyttelsesrådets og Den Europæiske Tilsynsførendes opfattelse bør en kontrakt, der er omfattet af artikel 28 i GDPR eller artikel 29 i EUDPR, yderligere fastsætte og præcisere, hvordan bestemmelserne vil blive opfyldt. Det er på denne baggrund, at udkastet til standardkontraktbestemmelser, der er blevet forelagt for Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende til udtalelse, analyseres.

14. Vedtagne standardkontraktbestemmelser udgør et sæt garantier, der skal anvendes i den foreliggende form, da de skal beskytte registrerede og begrænse specifikke risici, som er forbundet med de grundlæggende principper for databeskyttelse.
15. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende hilser generelt vedtagelsen af standardkontraktbestemmelser velkommen som et stærkt ansvarlighedsværktøj, der gør det lettere for dataansvarlige og databehandlere at overholde deres forpligtelser i henhold til GDPR og EUDPR.
16. Databeskyttelsesrådet har allerede afgivet udtalelser om de standardkontraktbestemmelser, som den danske<sup>2</sup> og den slovenske tilsynsmyndighed<sup>3</sup> har udarbejdet.
17. For at sikre en sammenhængende tilgang til beskyttelse af personoplysninger i hele Unionen ser Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende med stor tilfredshed på Kommissionens planlagte vedtagelse af standardkontraktbestemmelser, som skal have virkning i hele EU.
18. Det samme sæt standardkontraktbestemmelser vil således gælde, uanset om dette forhold involverer private enheder, offentlige myndigheder i medlemsstaterne eller EU-institutioner eller -organer. Disse standardkontraktbestemmelser, der omfatter hele EU, vil styrke harmoniseringen og retssikkerheden yderligere.
19. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende hilser det også velkommen, at det samme sæt standardkontraktbestemmelser skal gælde for forholdet mellem dataansvarlige og databehandlere, der er omfattet af henholdsvis GDPR og EUDPR.

### 3.2 Redegørelse for den anvendte metode og dokumentets opbygning

20. Af klarhedshensyn omfatter denne udtalelse i) en central del med generelle bemærkninger, som Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende ønsker at fremsætte, og ii) et bilag, hvor der fremsættes mere tekniske bemærkninger direkte til udkastet til afgørelse og udkastet til standardkontraktbestemmelser for at give nogle eksempler på mulige ændringer. Der er ikke noget hierarki mellem de generelle og de tekniske bemærkninger.
21. Desuden fremsættes de vigtigste bemærkninger til udkastet til afgørelse og udkastet til standardkontraktbestemmelser i to særskilte afdelinger. Hvor det er nødvendigt, foretages der krydshenvisninger for at sikre konsekvens.

---

<sup>2</sup> Udtalelse nr. 14/2019 om udkast til standardkontraktbestemmelser forelagt af den danske tilsynsmyndighed (artikel 28, stk. 8, i GDPR): [https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb\\_opinion\\_201914\\_dk\\_scc\\_da.pdf](https://edpb.europa.eu/sites/edpb/files/files/file1/edpb_opinion_201914_dk_scc_da.pdf).

<sup>3</sup> Udtalelse nr. 17/2020 om udkast til standardkontraktbestemmelser forelagt af den slovenske tilsynsmyndighed (artikel 28, stk. 8, i GDPR): [https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/opinjoni-tal-bord-art-64/opinion-172020-draft-standard-contractual\\_da](https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/opinjoni-tal-bord-art-64/opinion-172020-draft-standard-contractual_da).

22. Af hensyn til konsekvensen foretages der også krydshenvisninger til fælles udtalelse nr. 2/2021 fra Det Europæiske Databeskyttelsesråd og Den Europæiske Tilsynsførende om standardkontraktbestemmelser om overførsel af personoplysninger til tredjelande.

## 4 ANALYSE AF UDKASTET TIL AFGØRELSE OG DETS BILAG

### 4.1 Vigtigste bemærkninger til udkastet til afgørelse

#### 4.1.1 Vedrørende afgørelsens anvendelsesområde og sammenhængen med det andet sæt udkast til standardkontraktbestemmelser om overførsler

23. I artikel 2 i udkastet til afgørelse hedder det, at "*standardkontraktbestemmelserne i bilaget kan anvendes i kontrakter mellem en dataansvarlig og en databehandler, der behandler personoplysninger på dennes vegne, når den dataansvarlige og databehandleren er omfattet af forordning (EU) 2016/679 eller forordning (EU) 2018/1725*".
24. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende er af den opfattelse, at den nuværende affattelse af denne artikel er en kilde til retsusikkerhed med hensyn til, i hvilke situationer disse standardkontraktbestemmelser kan anvendes.
25. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende forstår, at det er Kommissionens hensigt, at disse standardkontraktbestemmelser kun skal kunne anvendes i situationer inden for EU, og at de ikke bør kunne anvendes i tilfælde af overførsler i henhold til kapitel V. I disse tilfælde bør parterne snarere anvende det særskilte sæt standardkontraktbestemmelser, der er udarbejdet med henblik på overførsel af personoplysninger til tredjelande i henhold til forordning (EU) 2016/679, og som også skal omfatte kravene i artikel 28, stk. 3 og 4, i GDPR ("**standardkontraktbestemmelser om overførsel**").
26. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende mener, at udkastet til afgørelse ikke skaber tilstrækkelig klarhed for parterne, og at afgørelsens nøjagtige anvendelsesområde skal fremgå klart og præciseres i en særlig betragtning i udkastet til afgørelse, f.eks. før den nuværende betragtning 10 i udkastet til afgørelse.
27. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende er endvidere af den opfattelse, at den nuværende affattelse af artikel 2 i udkastet til afgørelse ikke begrænser anvendelsesområdet til situationer inden for EU, idet dataansvarlige eller databehandlere, der er omfattet af GDPR, i forbindelse med en given behandlingsaktivitet kan være etableret uden for EU i medfør af artikel 3, stk. 2, i GDPR. Det bør derefter præciseres, om disse standardkontraktbestemmelser kan anvendes i denne situation.
28. Endelig er Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende snarere af den opfattelse, at den tilsigtede begrænsning til situationer inden for EU ikke er berettiget. F.eks. ser Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende ingen grund til at forhindre enheder i at anvende disse standardkontraktbestemmelser – for at overholde artikel 28, stk. 3 og 4, i GDPR – hvis en af parterne ikke er omfattet af GDPR i forbindelse for en given behandlingsaktivitet, men er etableret i et passende land. Hvis anvendelsesområdet for standardkontraktbestemmelserne udvides til at omfatte situationer, der involverer overførsler uden for EU, bør det gøres klart for parterne, at disse standardkontraktbestemmelser vil sikre overholdelse af kravene i artikel 28, stk. 3 og 4, i GDPR eller artikel 29, stk. 3 og 4, i EUDPR, men ikke alle de krav, der følger af GDPR eller EUDPR, f.eks. om reglerne vedrørende internationale overførsler.



29. Efter Det Europæiske Databeskyttelsesråds og Den Europæiske Tilsynsførendes opfattelse er det også vigtigt, at der i afgørelsen redegøres klart for sammenhængen og samspillet mellem dette sæt standardkontraktbestemmelser og standardkontraktbestemmelserne om overførsel. Det bør allerede i afgørelsen gøres klart for parterne, at når de har til hensigt at drage fordel af standardkontraktbestemmelser både i henhold til artikel 28, stk. 7, i GDPR og artikel 46, stk. 2, i GDPR, skal de anvende standardkontraktbestemmelserne om overførsel.

## 4.2 Vigtigste bemærkninger til bilaget til Kommissionens gennemførelsesafgørelse

### 4.2.1 Formål og anvendelsesområde (bestemmelse 1 i udkastet til standardkontraktbestemmelser)

30. I **bestemmelse 1, litra a)**, i udkastet til standardkontraktbestemmelser præciseres det, at formålet med standardkontraktbestemmelserne er at sikre overholdelse af GDPR og EUDPR. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende er af den opfattelse, at kontraktparterne, når de underskriver bestemmelserne, bør kunne vælge enten at henvise til GDPR eller EUDPR afhængigt af den relevante forordning, der finder anvendelse på deres situation.
31. På denne måde vil enheder, der anvender standardkontraktbestemmelser i henhold til artikel 28 i GDPR, ikke henvise til EUDPR i deres standardkontraktbestemmelser, og enheder, der anvender artikel 29 i EUDPR, vil undgå at henvise til GDPR. Dette vil bidrage til at skabe klarhed i forholdet mellem parterne, der ofte er mindre fortrolige med sådanne forordninger. I så fald bør det præciseres i standardkontraktbestemmelserne, at et sådant valg er muligt, og at udarbejdelsen af standardkontraktbestemmelserne skal tilpasses i overensstemmelse hermed.
32. Som fastsat i **bestemmelse 1, litra b) og c)** og i overensstemmelse med **bestemmelse 5** (docking-klausul) kan flere dataansvarlige og databehandlere, der er opført i **bilag I**, være part i standardkontraktbestemmelserne vedrørende den behandling, der er omhandlet i **bilag II**. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende mener, at det i et sådant tilfælde med flere kontraktparter bør kræves i standardkontraktbestemmelserne og bilagene hertil, at parterne præciserer og afgrænser ansvarsfordelingen yderligere og klart angiver, hvilken behandling der foretages af hvilken eller hvilke databehandler(e), på vegne af hvilken eller hvilke dataansvarlig(e), og til hvilke formål. Den nuværende formulering af disse bestemmelser i standardkontraktbestemmelserne og bilagene hertil kan skabe usikkerhed om den enkelte enheds kompetence og rolle i forbindelse med en given behandlingsaktivitet, navnlig i betragtning af muligheden for at indsætte en docking-klausul.

### 4.2.2 Ukrænkelighed (bestemmelse 2 i udkastet til standardkontraktbestemmelser)

33. I henhold til **bestemmelse 2, litra b)**, i udkastet til standardkontraktbestemmelser forpligter parterne sig til ikke at ændre dem, medmindre tillægsklausuler "*hverken direkte eller indirekte er i modstrid med*" standardkontraktbestemmelserne. For at skabe retssikkerhed for dataansvarlige og databehandlere ser Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende gerne præciseringer af den type klausuler, som Europa-Kommissionen ville anse for at være i direkte eller indirekte modstrid med standardkontraktbestemmelserne. En sådan præcisering kunne f.eks. antyde, at klausuler, der er i modstrid med standardkontraktbestemmelserne, er bestemmelser, der undergraver eller påvirker forpligtelserne i standardkontraktbestemmelserne negativt eller forhindrer overholdelsen af forpligtelserne i standardkontraktbestemmelserne. F.eks. ville bestemmelser, der giver databehandlere mulighed for at anvende oplysningerne til egne formål, være i strid med

databehandlerens forpligtelse til kun at behandle personoplysninger på vegne af den dataansvarlige og til de formål og med de midler, som sidstnævnte har fastlagt.

#### 4.2.3 Docking-klausul (bestemmelse 5 i udkastet til standardkontraktbestemmelser)

34. **Bestemmelse 5** i udkastet til standardkontraktbestemmelser giver enhver enhed mulighed for at tiltræde standardkontraktbestemmelserne og dermed blive ny part i kontrakten som dataansvarlig eller databehandler. Som allerede nævnt ovenfor bør en sådan ny kontraktparts kompetence og rolle klart fremgå af bilagene, idet parterne anmodes om at præcisere og afgrænse ansvarsfordelingen yderligere og klart angive, hvilken behandling der foretages af hvilken eller hvilke databehandler(e), på vegne af hvilken eller hvilke dataansvarlig(e), og til hvilke formål.
35. I henhold til **bestemmelse 5, litra a)** er nye parters tiltrædelse af standardkontraktbestemmelserne betinget af samtykke fra alle de øvrige parter. For at undgå vanskeligheder i praksis ser Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende gerne en præcisering af, hvordan et sådant samtykke skal gives af de øvrige parter (f.eks. om det skal være skriftligt, inden hvilken frist det skal gives, og de oplysninger, der er nødvendige for, at der kan gives samtykke). Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende ser også gerne, at det præciseres, hvordan et sådant samtykke skal gives af alle parter, uanset deres kompetence og rolle i forbindelse med behandlingen.

#### 4.2.4 Parternes forpligtelser (bestemmelse 7 i udkastet til standardkontraktbestemmelser)

36. Selv om overskriften på denne bestemmelse er "Parternes forpligtelser", henvises der i **bestemmelse 7, litra a)** i dets nuværende form kun til forpligtelser, der pålægges databehandleren. Det præciseres i artikel 28, stk. 3, i GDPR, at den kontrakt, der gælder for forholdet mellem den dataansvarlige og databehandleren, skal fastsætte både den dataansvarliges rettigheder og forpligtelser. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende foreslår derfor, at der i denne bestemmelse tilføjes en henvisning til de forpligtelser, der pålægges den dataansvarlige, af hensyn til fuldstændigheden og klarheden. F.eks. kunne følgende punktum tilføjes før bestemmelse 7, litra a): *"Den dataansvarlige har ret og pligt til at træffe afgørelser om formålene med og midlerne til behandling af personoplysninger og er ansvarlig for at sikre, at behandlingen af personoplysninger finder sted i overensstemmelse med EU's eller medlemsstaternes gældende databeskyttelsesbestemmelser og standardkontraktbestemmelserne (herunder at den behandling af personoplysninger, som databehandleren er blevet pålagt at udføre, bygger på et retsgrundlag som omhandlet i artikel 6 i GDPR eller artikel 5 i EUDPR)".*
37. Det er også fastsat i bestemmelse 7, litra a), at instrukserne skal angives i bilag IV, og at den dataansvarlige også kan give efterfølgende instrukser. Den dataansvarliges mulighed for at give *"efterfølgende instrukser"* er nødvendig for fuldt ud at gennemføre parternes rettigheder og forpligtelser i henhold til standardkontraktbestemmelserne, men er ikke ubegrænset. Eventuelle efterfølgende instrukser bør være i overensstemmelse med parternes respektive rettigheder og forpligtelser som fastsat i standardkontraktbestemmelserne. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende mener, at dette bør præciseres klart i bestemmelsen.
38. For at skabe bedre overensstemmelse med teksten til artikel 28, stk. 3, litra a), i GDPR og artikel 29, stk. 3, litra a), i EUDPR og for at medtage en sådan forpligtelse direkte i kontrakten foreslår Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende endvidere, at slutningen af det første punktum i bestemmelse 7, litra a) ændres ved at tilføje følgende understregede passage: *"Databehandleren behandler kun personoplysninger efter dokumenteret instruks fra den dataansvarlige, medmindre dette kræves i henhold til EU-retten eller den nationale ret, som*



databehandleren er underlagt. I så fald underretter databehandleren den dataansvarlige om dette retlige krav inden behandling, medmindre den pågældende ret forbyder en sådan underretning af hensyn til vigtige samfundsmæssige interesser".

39. Med hensyn til tilfælde af ulovlige instrukser fra den dataansvarlige, jf. artikel 28, stk. 3, andet afsnit, i GDPR, er Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende af den opfattelse, at kontrakten mellem den dataansvarlige og databehandleren bør indeholde nogle mere præcise oplysninger om de konsekvenser og løsninger, der påtænkes, hvis databehandleren oplyser den dataansvarlige om, at instruksen efter vedkommendes opfattelse er i strid med GDPR eller andre gældende databeskyttelsesbestemmelser. Europa-Kommissionen bør derfor opfordre parterne til at medtage yderligere præciserende oplysninger om konsekvenserne af underretningen om en krænkende instruks i kontrakten (f.eks. en bestemmelse om, at databehandleren har mulighed for at suspendere gennemførelsen af den pågældende instruks, indtil den dataansvarlige bekræfter eller ændrer sin instruks eller trækker den tilbage, eller en bestemmelse om, at kontrakten kan opsiges, hvis den dataansvarlige fortsætter med at give en ulovlig instruks).
40. Med hensyn til de muligheder, som den dataansvarlige har for at slette eller tilbagelevere oplysninger, jf. **bestemmelse 7.2**, opfordrer Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende Europa-Kommissionen til i selve bestemmelsen at præcisere, at den dataansvarlige bør kunne ændre det valg, der blev truffet på tidspunktet for kontraktens undertegnelse, i hele kontraktens løbetid og i tilfælde af opsigelse.
41. Med hensyn til **bestemmelse 7.3** om behandlingssikkerhed bemærker Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende generelt, at alle forpligtelser påhviler databehandleren, uden at den dataansvarliges rolle skal præciseres, navnlig med hensyn til den risikovurdering, der skal foretages i forbindelse med sikkerhedsforanstaltninger under hensyntagen til formålet med behandlingen, som er fastsat af den dataansvarlige. I nogle tilfælde er databehandleren måske ikke bekendt med det nøjagtige formål med behandlingen, f.eks. i forbindelse med opbevaring af data. Derfor, og i overensstemmelse med artikel 28, stk. 3, i GDPR, er Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende af den opfattelse, at bestemmelsen bør suppleres med de forpligtelser vedrørende behandlingssikkerhed, der gælder for den dataansvarlige, som navnlig skal give alle nyttige oplysninger til databehandleren for at opfylde de relevante krav i denne henseende.
42. I henhold til **bestemmelse 7.3, litra a)**, i udkastet til standardkontraktbestemmelser har databehandleren en frist på 48 timer til at underrette den dataansvarlige om et brud på persondatasikkerheden. En sådan frist kan være kort i nogle situationer og kan også skabe usikkerhed om den frist, inden hvilken den dataansvarlige skal anmelde bruddet på persondatasikkerheden til tilsynsmyndigheden (der gælder fra det tidspunkt, hvor den dataansvarlige bliver bekendt med bruddet, dvs. når databehandleren underretter vedkommende). Under hensyntagen til kravet om, at databehandleren skal underrette den dataansvarlige "*uden unødigt forsinkelse*", efter at denne er blevet bekendt med bruddet på persondatasikkerheden, jf. artikel 33, stk. 2, i GDPR, foreslår Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende, at det overlades til parterne at fastsætte en passende frist for opfyldelsen af dette krav, afhængigt af den specifikke situation. Parterne bør derfor anmodes om at angive den aftalte frist for en sådan underretning i standardkontraktbestemmelserne.
43. I henhold til **bestemmelse 7.4, litra c)**, i udkastet til standardkontraktbestemmelser har den dataansvarlige i forbindelse med gennemførelsen af revisioner mulighed for at benytte en uafhængig revisor, der er bemyndiget af databehandleren. Denne bestemmelse er ikke fastsat i artikel 28, stk. 3, litra h), i GDPR og skal bringes i overensstemmelse med denne artikel, som fastsætter, at

databehandleren skal give mulighed for og bidrage til revisioner, herunder inspektioner, der foretages af den dataansvarlige eller en anden revisor, som er bemyndiget af den dataansvarlige. Databehandleren kan sådan set godt foreslå en revisor, men afgørelsen om revisoren skal overlades til den dataansvarlige i henhold til artikel 28, stk. 3, litra h), i GDPR.

44. I **bestemmelse 7.4, litra c)** hedder det endvidere, at når den dataansvarlige bemyndiger en uafhængig revisor, skal vedkommende afholde omkostningerne, og når databehandleren giver bemyndigelse til at foretage en revision, skal vedkommende afholde omkostningerne til den uafhængige revisor. Da spørgsmålet om omkostningsfordeling mellem en dataansvarlig og en databehandler ikke er reguleret i GDPR, mener Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende derfor, at enhver henvisning til omkostninger bør udgå af denne bestemmelse.
45. Med hensyn til **bestemmelse 7.7** om internationale overførsler, og nærmere bestemt den situation, hvor en databehandler gør brug af en underkontraheret databehandler i et tredjeland, er Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende af den opfattelse, at litra b) kunne være mere eksplicit med hensyn til muligheden for, at disse to parter kan underskrive et fælles sæt standardkontraktbestemmelser, som sigter mod at overholde både kapitel V og artikel 28, stk. 4, i GDPR, hvis dette rent faktisk er målet med denne bestemmelse, hvilket ville kræve yderligere præcisering. Det bør også præciseres, om parterne i så fald skal anvende dette sæt standardkontraktbestemmelser eller snarere standardkontraktbestemmelserne om overførsel, der også giver garantier som omhandlet i artikel 28, stk. 3 og 4, i GDPR.
46. Endvidere vil Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende gerne understrege, at selv om der i **bestemmelse 7.7, litra b)** kun henvises til anvendelsen af standardkontraktbestemmelserne om overførsel, kan flere andre overførselsværktøjer lovligt anvendes som ramme for overførslerne fra databehandleren til en underkontraheret databehandler i et tredjeland, og foreslår derfor, at der anvendes en mere generel formulering, hvor der henvises til overførselsværktøjer i henhold til artikel 46 i GDPR.
47. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende påpegede også behovet for yderligere at præcisere den sidste del af bestemmelse 7.7, litra b) med en henvisning til "*betingelserne for anvendelse af*" standardkontraktbestemmelserne for overførsel. Da denne bestemmelse antyder, at der kan være særlige betingelser for anvendelsen af standardkontraktbestemmelserne om overførsel, er det nødvendigt at præcisere, hvilke betingelser der er tale om.

#### 4.2.5 Den registreredes rettigheder (bestemmelse 8 i udkastet til standardkontraktbestemmelser)

48. Bestemmelsen har på nuværende tidspunkt overskriften "*Den registreredes rettigheder*", men det er Databeskyttelsesrådets og Den Europæiske Tilsynsførendes opfattelse, at overskriften ikke afspejler bestemmelsens indhold.
49. **Bestemmelse 8, litra a) og b)**, i udkastet til standardkontraktbestemmelser vedrører ganske rigtig databehandlerens forpligtelse til at yde bistand i forbindelse med den dataansvarliges forpligtelser til at besvare anmodninger om udøvelse af den registreredes rettigheder, jf. kapitel III i GDPR og kapitel III i EUDPR. Bestemmelse 8, litra c) og litra d) vedrører imidlertid databehandlerens bistand i forbindelse med andre typer af den dataansvarliges forpligtelser, jf. navnlig artikel 32-36 i GDPR og artikel 33-41 i EUDPR.

50. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende foreslår derfor, at overskriften til denne bestemmelse ændres til "*Bistand til den dataansvarlige*" for at afspejle de forskellige typer af bistand, som databehandleren skal yde.
51. Alternativt ville Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende anbefale Kommissionen at opdele bestemmelsen i to for at sondre mellem den bistand, som databehandleren skal yde, nemlig i forbindelse med:
- ) den dataansvarliges forpligtelser til at besvare anmodninger om udøvelse af den registreredes rettigheder, jf. kapitel III i GDPR og kapitel III i EUDPR, og
  - ) den dataansvarliges forpligtelser i henhold til artikel 32-36 i GDPR og artikel 33-41 i EUDPR.
52. Endvidere hedder det i *bestemmelse 8, litra a)*, i udkastet til standardkontraktbestemmelser, at "*databehandleren straks underretter den dataansvarlige om enhver anmodning, der modtages direkte fra den registrerede. Databehandleren besvarer ikke selv denne anmodning, medmindre den dataansvarlige har givet tilladelse hertil, og tidligst når dette er sket*".
53. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende mener, at det i denne bestemmelse yderligere bør præciseres:
- ) at svarene til de registrerede skal gives i overensstemmelse med den dataansvarliges instrukser (f.eks. om svarets indhold), jf. bilag IV
  - ) at omfanget af databehandlerens forpligtelse til at udøve den registreredes rettigheder på vegne af den dataansvarlige bør beskrives og klart fremgå af bilag VII.
54. **Bestemmelse 8, litra c), nr. 1)** og **bestemmelse 9, litra a)** kræver, at skal det angives, hvilken tilsynsmyndighed der er kompetent, men omhandler ikke tilfælde, hvor der er flere dataansvarlige, som er part i kontrakten, og dermed flere kompetente tilsynsmyndigheder. Derfor bør muligheden for at anføre flere kompetente tilsynsmyndigheder tilføjes. Desuden kan der være tilfælde, hvor den behandling, der er omfattet af bestemmelserne, er grænseoverskridende, og hvor der skal udpeges en ledende tilsynsmyndighed som kompetent tilsynsmyndighed. Dette bør også afspejles i bestemmelse 8, litra c), nr. 1), og i bestemmelse 9, litra a).
55. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende foreslår, at Kommissionen, såfremt databehandlere inden for EU er bundet af tredjelandes lovgivning eller praksis, der påvirker overholdelsen af disse bestemmelser, bør vurdere, om det er hensigtsmæssigt med en yderligere bestemmelse for at dække disse tilfælde.

#### 4.2.6 Bilag til udkastet til standardkontraktbestemmelser

56. Standardkontraktbestemmelserne er beregnet til at blive anvendt i forbindelse med aftaler om databehandling, der kan involvere mere end én part som dataansvarlig og/eller mere end én part som databehandler. Dette indebærer en risiko for, at parternes ansvar bliver uklart, hvis bilagene ikke er udfyldt korrekt. Denne risiko øges, hvis nye parter efterfølgende tiltræder kontrakten gennem docking-klausuler, og/eller hvis kontrakten omfatter behandling til forskellige formål eller under forskellige omstændigheder.
57. Databeskyttelsesrådet og Den Europæiske Tilsynsførende mener, at det er meget vigtigt, at bilagene til standardkontraktbestemmelserne meget klart afgrænser de enkelte parters roller og ansvarsområder inden for hvert forhold og for hver behandlingsaktivitet. Dette er nødvendigt for, at

parterne kan afgøre, hvem der behandler hvilke personoplysninger for hvem og til hvilket formål, og hvilke instrukser der finder anvendelse, og hvem der har ret til at give instrukser. Enhver tvetydighed ville gøre det umuligt for dataansvarlige eller databehandlere at opfylde deres forpligtelser i overensstemmelse med ansvarlighedsprincippet.

58. Hvis de parter, der leverer eller anvender bestemte behandlingstjenester, beskrivelsen af behandlingen (i detaljer), de gældende tekniske og organisatoriske foranstaltninger, instrukserne fra den dataansvarlige vedrørende behandling af personoplysninger, de specifikke begrænsninger og/eller supplerende garantier vedrørende en særlig kategori af oplysninger, de godkendte underkontraherede databehandlere og/eller de tekniske og organisatoriske foranstaltninger, i henhold til hvilke databehandlere skal bistå den dataansvarlige, er forskellige, bør det pålægges parterne at udfylde bilag I-VII yderligere, medmindre forskellene er meget begrænsede, og undtagelser er klart beskrevet i bilagene.
59. I tilfælde af en kompleks aftale, der f.eks. omfatter flere parter eller flere formål, skal det altid være klart, hvilket bilag (eller i tilfælde af begrænsede afvigelser i et enkelt bilag, hvilken bestemmelse i et sådant bilag) der finder anvendelse på hvilken specifik situation eller på hvilket specifikt forhold. Det er nødvendigt klart at udpege og sondre mellem de forskellige behandlingsaktiviteter.

\*\*\*

For Den Europæiske Tilsynsførende for Databeskyttelse

Den Europæiske Tilsynsførende for Databeskyttelse

for For Det Europæiske Databeskyttelsesråd  
Formanden

(Andrea Jelinek)

(Wojciech Wiewiorowski)