



מרץ 2016

מעו"דכן טכנולוגיות מידע

## לקוחות נכבדים,

בסוף חודש פברואר 2016 פורסם הסדר "מגן הפרטיות" (EU-U.S. Privacy Shield) שפרטיו נדונו מזה תקופה ארוכה בין רשויות הגנת הפרטיות באיחוד האירופי ובארצות הברית. ההסדר יחליף את הסדר "חוף המבטחים" (Safe Harbour), אשר כזכור בוטל על ידי בית הדין לצדק של האיחוד האירופי בפסיקתו מאוקטובר 2015. עיקר מטרתו של ההסדר: הגדרת התנאים המחייבים לצורך העברת מידע פרטי אודות אנשים באיחוד האירופי לידי חברות בארצות הברית. הכלל המנחה הוא כי מידע כזה יועבר רק למדינות המקיימות רמת הגנה "הולמת", בדומה לזו המוענקת במדינות האיחוד האירופי. התנאים להם התחייבה ארצות הברית בהסדר החדש, מאפשרים לרשויות האיחוד להגדיר אותה מחדש כמי שמקיימת את רמת ההגנה הנדרשת (Adequacy decision). ההסדר החדש ייכנס לתוקפו לאחר שיאושר באופן סופי ומחייב על ידי הרשויות באיחוד האירופי ובארצות הברית, והוא צפוי להיבחן בבית הדין לצדק פעם נוספת, אולם כאמור, פרטיו סוכמו ופורסמו.

החידושים בהסדר נחלקים לשלושה תחומים עיקריים:

### התחייבויות החברות האמריקניות:

ההצטרפות להסדר על ידי חברות אמריקניות היא וולונטרית, אולם חברות אשר תצטרפנה להסדר תהיינה חייבות להירשם במרשם המתאים ולאשר פעם בשנה את עמידתן בכל הוראותיו. רשימת החברות אשר הצטרפו להסדר תהיה פומבית, והרשויות בארצות הברית התחייבו למעקב ועדכון שוטפים של הרשימה. התחייבויותיהן של חברות אשר קיבלו על עצמן את הוראות ההסדר הן רחבות וכוללות, בין היתר, את הנושאים הבאים: (א) שימוש במידע האישי שנאסף על ידי החברה אך ורק לצורך המטרות שנקבעו מראש ואושרו על ידי נשוא המידע; (ב) מתן אפשרות יציאה (opt out) בקשר להרשאה שניתנה להעביר מידע אישי לצדדים שלישיים או במקרה של שימוש במידע למטרות החורגות מאלו שאושרו מלכתחילה. בקשר לביצוע פעולות כאמור במידע אישי רגיש, הדרישה חמורה אף יותר, ומתבססת על הרשאה פוזיטיבית מראש (opt in); (ג) מתן גילוי מפורט בשורה של נושאים, לרבות מטרות השימוש במידע, זהות צדדים שלישיים שהמידע יועבר אליהם, הצהרה בדבר עמידת החברה בהוראות ההסדר, דרכי יצירת קשר במקרה של הפרת זכויות, מנגנוני בירור מחלוקות שהחברה מקבלת על עצמה (ראו פירוט להלן), ועוד; (ד) העברת מידע אישי לצדדים שלישיים (כגון נותני שירותים של עיבוד מידע) תחייב התקשרות בהסכם אשר יבטיח עמידה בתנאי ההסדר גם על ידי מקבל המידע; (ה) נקיטת אמצעים הולמים לצורך שמירת סודיות המידע ומניעת גילוי או שינוי שלו; (ו) מתן זכות לנשוא המידע לבדוק את המידע שנאסף עליו, ולדרוש לתקן אותו או למחוק אותו.

נוסף על העקרונות הכלליים, ההסדר כולל גם התייחסות לסוגיות מיוחדות וביניהן: פטור מהסכמה מפורשת לאיסוף מידע רגיש ועיבודו במקרים מיוחדים דוגמת מקרי חירום וצורך רפואי דחוף; פטור מתחלת ההסדר על גופי תקשורת העוסקים בפעילות עיתונאית; פטור מאחריות לספקי אינטרנט ככל שהם פועלים כמעבירי מידע בלבד; פטור לרואי חשבון ולעורכי דין הנחשפים למידע במהלך ביקורות ובדיקות נאותות, וכן התייחסות נרחבת להעברת מידע אודות עובדים.

יצוין, כי ההסדר מפרט שורה ארוכה של התחייבויות מצד הרשויות האמריקניות לאכוף את ביצוען של ההתחייבויות הנ"ל על ידי החברות שהצטרפו להסדר.

#### **מנגנוני אכיפה ובירור מחלוקות:**

ההסדר קובע מספר מנגנונים אלטרנטיביים העומדים לרשות אזרחים באיחוד האירופי לצורך אכיפת התחייבויותיהן של החברות האמריקניות שהצטרפו להסדר: (א) פנייה ישירה לחברה האמריקנית. החברות האמריקניות מחויבות במענה לכל פנייה בתוך 45 ימים; (ב) פנייה למנגנון חלופי לבירור מחלוקות (ADR), ללא עלות כספית. כל חברה אמריקנית המצטרפת להסדר מחויבת לפרסם את המנגנון העומד לרשות נשוא המידע ואת זהות הגוף שינהל את ההליך; (ג) פנייה לרשות המקומית להגנה על הפרטיות, במדינתו של הנפגע. הרשות המקומית תוכל לפנות למחלקת המסחר של ארצות הברית ולנציבות הסחר הפדרלית לצורך בירור התלונה; (ד) לבסוף, במקרה שהמנגנונים שלעיל לא הביאו לבירור התלונה, ההסדר קובע מנגנון של בוררות חובה.

#### **התחייבויות הרשויות האמריקניות:**

להסדר האמור נלווים מכתבי התחייבות של מספר רשויות אמריקניות הנוגעות לפיקוח על יישום הוראות ההסדר ולאכיפתן. כזכור, אחת הסיבות לפסילת הסדר ה-Safe Harbour היתה אי כפיפותן של רשויות המודיעין האמריקניות להתחייבויות שנטלו על עצמן החברות האמריקניות החברות בהסדר. בהיבט זה, המעניינת מכולן היא ההתחייבות מטעם רשות המודיעין של ארה"ב (National Intelligence Office), המפרטת את נהלי המעקב של רשויות הביטחון בארצות הברית ואת הליכי הבקרה והאישור הנדרשים לביצועם. כמו כן, ניתנה התחייבות כי איסוף מידע שיתקבל במסגרת ההסדר ועיבודו ייעשו באופן מידתי ואל מול צורך מוגדר ומאושר, וכי ביחס למידע שיתקבל במסגרת ההסדר גופי הביטחון בארצות הברית לא יבצעו איסוף ועיבוד מידע באופן רחבי, בלתי ממוקד ושאינו מבחין בין יעדי מעקב לגיטימיים לכאלה שאינם מהווים כל סיכון בטחוני. עוד נקבע, כי תיערך בחינה שנתית משותפת של עמידת הרשויות האמריקניות בהוראות ההסדר, וכי במחלקת המדינה ימונה נציב תלונות בלתי תלוי לצורך טיפול בתלונות של אזרחי מדינות האיחוד האירופי על הפרות ההסדר על ידי רשויות ביטחון וגופי מודיעין לאומי בארצות הברית.

#### **הזווית הישראלית:**

העברת מידע אישי מחוץ לגבולות ישראל כפופה לתקנות הגנת הפרטיות (העברת מידע אל מאגרי מידע שמחוץ לגבולות המדינה), תשס"א-2001. ככלל, ניתן להעביר מידע אישי למדינות המקיימות רמת הגנה שאינה פחותה מזו הניתנת לפי הדין הישראלי, אולם התקנות קובעות מספר חריגים לכלל זה (כגון בהיתן הסכמה של נשוא המידע, אם נחתם הסכם מתאים, העברת מידע בין חברה אם לחברה בת ועוד). בין היתר, התקנות קובעות כי חברה ישראלית יכולה להעביר מידע לחברה המורשית לקבל מידע ממדינות האיחוד האירופי, לפי התנאים החלים במדינות האיחוד. בעקבות

ביטול הסדר ה-Safe Harbour, פרסמה הרשות למשפט ולטכנולוגיה במשרד המשפטים הנחייה לפיה לעת עתה חריג זה לא יכול להוות בסיס חוקי מספק להעברת מידע לארצות הברית.

אנו מעריכים כי עם כניסתו לתוקף של הסדר "מגן הפרטיות" תחזור על כנה גם האפשרות של חברות ישראליות להעביר מידע לחברות אמריקניות אשר קיבלו על עצמן את הוראות ההסדר. אך מעבר לכך, אנו מעריכים כי חלק מהוראות ההסדר החדש יחלחלו עם הזמן לשוק כולו, ובכלל זה לחברות ישראליות. כך למשל, אנו מעריכים כי דרישות ההסכמה ומתכונת הגילוי הנדרשת לפי ההסדר החדש יהפכו לסטנדרט מקובל שיחייב גם חברות ישראליות לעדכן את תנאי הגנת הפרטיות שלהן, וכי מנגנוני בירור המחלוקות שהחברות האמריקניות מחויבות אליהם יחולו במקרים מסוימים גם בקשר עם העברת מידע מישראל לאותן חברות.

**אנו עומדים לרשותכם בכל שאלה או הבהרה ונשמח לסייע ככל הנדרש.**

**למידע נוסף ניתן לפנות אל :**

**03-6941320**

**[adat@fbclawyers.com](mailto:adat@fbclawyers.com)**

**עמית דת**

הכלול באגרת מידע זו הוא מידע כללי בלבד, הוא אינו חוות דעת משפטית או ייעוץ משפטי ואין להסתמך עליו. כל הזכויות שמורות לפישר בכר חן וול אוריון ושות'. להירשם למייל זה או להסרה מרשימת התפוצה - <mailto:newsletter@fbclawyers.com>