

FA

ADVOKATUR  
FANGER



# KMU-Update: 3 Monate EU-DSGVO & Ausblick Revision CH-DSG

RA Dr. Reto Fanger  
ADVOKATUR FANGER, Luzern

Frey+Cie Telecom AG, Rothenburg — 25. September 2018



ADVOKATUR  
FANGER

## Vorstellung

- Gründer/Inhaber ADVOKATUR FANGER, Luzern
- Datenschutzbeauftragter des Kantons Luzern
- Rechtsdozent Hochschule Luzern-Wirtschaft
- Co-Organisator Lucerne Law & IT Summit (LITS) Universität Luzern
- Bevorzugte Tätigkeitsgebiete: Informations-, Kommunikations- und Technologierecht (ICT), Datenschutzrecht, Recht im Internet, Vertragsrecht



# Agenda

I Überblick

Datenschutzrevisionen

II Auswirkungen auf CH-  
Unternehmen

III Managementfragen zur  
Datenschutzcompliance

IV Usecases



FA

ADVOKATUR  
FANGER

# I Überblick Datenschutzrevisionen





# Überblick Datenschutzrevisionen: EU

## *Zielsetzungen DSGVO*

- Anpassung Datenschutz an Digitalisierung
- Vereinheitlichung des Schutzniveaus der bisherigen nationalen Datenschutzgesetze in der EU und im EWR
- Anwendbarkeit: seit 25. Mai 2018 (EU) bzw. 01. Juli 2018 (EWR)

[https://www.datenschutz-grundverordnung.eu/wp-content/uploads/2016/04/CONSIL\\_ST\\_5419\\_2016\\_INIT\\_DE\\_TXT.pdf](https://www.datenschutz-grundverordnung.eu/wp-content/uploads/2016/04/CONSIL_ST_5419_2016_INIT_DE_TXT.pdf)

<http://eur-lex.europa.eu/legal-content/DE/TXT/PDF/?uri=CELEX:32016R0679&from=de>



# Überblick Datenschutzrevisionen: EU

## *Neuerungen DSGVO*

- Höhere Anforderungen an Einwilligung
- Recht auf Vergessenwerden
- Recht auf Datenübertragbarkeit (Datenportabilität)
- Höhere Anforderungen an Auftragsverarbeitung (Outsourcing)
- Profiling: Datenschutz-Folgeabschätzung
- Privacy by Design / Privacy by Default
- Dokumentations- und Nachweispflichten



# Überblick Datenschutzrevisionen: EU

## *Neuerungen DSGVO*

- Unternehmens-Datenschutzbeauftragte und -vertreter
- Meldepflichten bei Datenschutzverletzungen
- Sanktionen:
  - *Schadenersatz* ausgedehnt auf immaterielle Schäden
  - *Bussen*:
    - bis € 20 Mio. oder
    - bis 4% globaler Jahresumsatz
  - *Massnahmen Aufsichtsbehörde*



# Überblick Datenschutzrevisionen: Schweiz

## *Zielsetzungen E-DSG:*

- Anpassung Datenschutz an Digitalisierung
- Gleichwertigkeit DS-Niveau zur EU: Sicherstellung grenzüberschreitender Datenverkehr
- Inkrafttreten:
  - Ursprünglich für Herbst 2018 geplant
  - Beschluss Nationalrat vom 12.06.2018: Etappierung

<https://www.bj.admin.ch/bj/de/home/staat/gesetzgebung/datenschutzstaerkung.html>

<https://www.nzz.ch/schweiz/nationalrat-will-revision-des-datenschutzgesetzes-in-zwei-etappen-ld.1393907>





# Überblick Datenschutzrevisionen: Schweiz

## *Neuerungen E-DSG*

- Erstellung Verzeichnis von Bearbeitungsaktivitäten
- Information Betroffene bei Datenerhebung
- vorgängige Datenschutz-Folgeabschätzung falls hohes Risiko
- Grundsatz ‚Privacy by Design‘ und ‚Privacy by Default‘
- Pflicht zur Meldung von Verletzungen der Datensicherheit (Data Breaches); auch für Auftragsbearbeiter
- Profiling
- Auftragsbearbeitung: Unterbeauftragung nur mit Genehmigung Verantwortlicher



## Überblick Datenschutzrevisionen: EU - CH

### *Inhaltliche Unterschiede E-DSG (CH) / DSGVO (EU)*

- kein ausdrückliches Recht auf Vergessenwerden
- Opt-out (E-DSG) - Opt-in (DSGVO)
- kein Recht auf Datenübertragbarkeit (Datenportabilität)
- kein Koppelungsverbot
- Sanktionen:
  - nicht gegenüber Unternehmen
  - max. Höhe CHF 250'000
  - Vorsatz erforderlich

# Überblick Datenschutzrevisionen EU/CH: Fazit

## *Datenschutzrevision?*

- Ja
- EU-Bestimmungen: bereits anwendbar (Auswirkungen => CH-Unternehmen)
- CH-Bestimmungen: erst später anwendbar (Unternehmen voraussichtlich erst ab 2020 oder später betroffen)

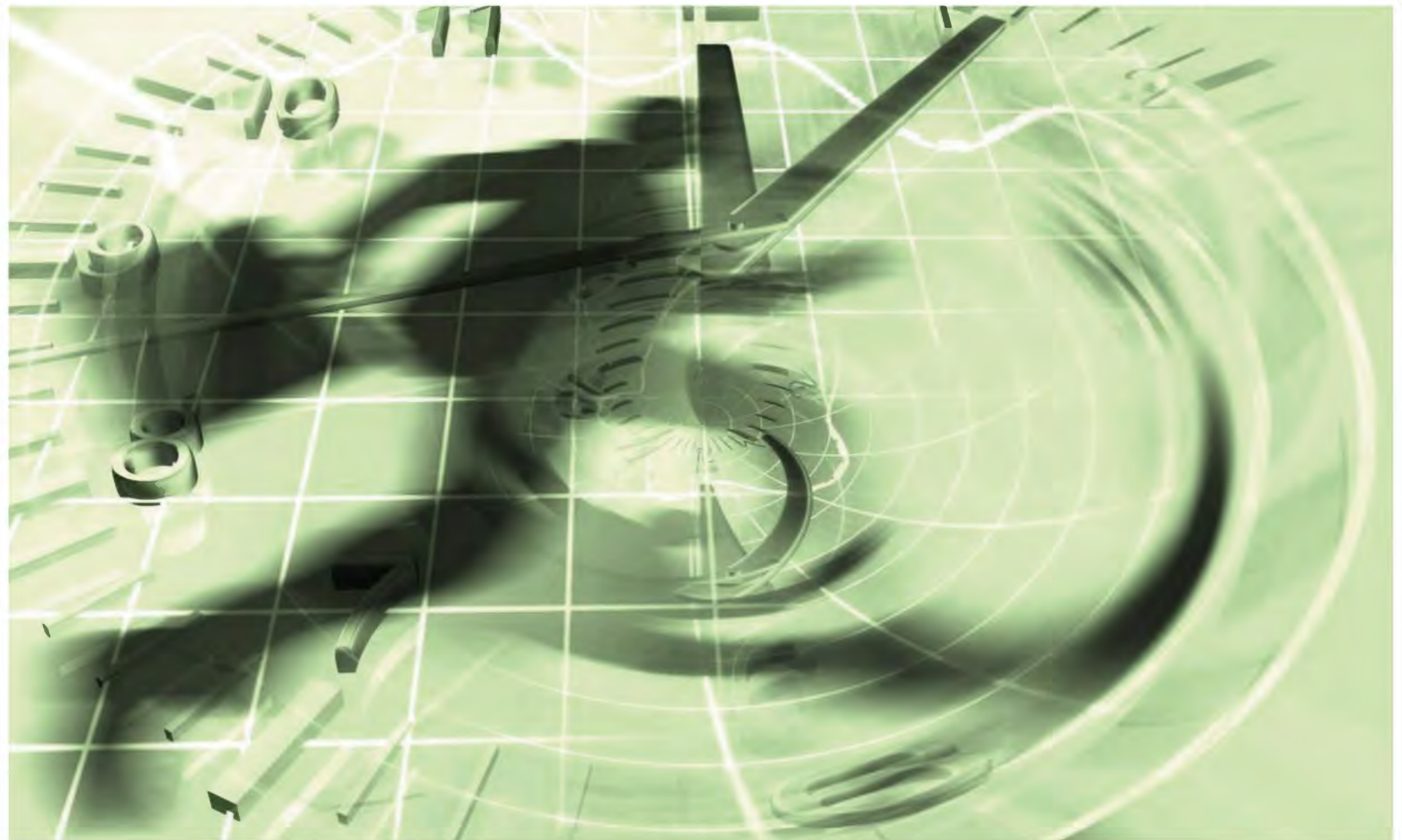
## *Datenschutzrevolution?*

- Jein
- Bisherige Regelungskonzepte bleiben bestehen
- Grösserer Schutz Individuen, dafür grösserer Aufwand und höhere Risiken für Unternehmen

FA

ADVOKATUR  
FANGER

## II Auswirkungen auf CH-Unternehmen



# Auswirkungen auf CH-Unternehmen

## *Anwendbarkeit der DSGVO auf CH-Unternehmen*

- *bisherige Datenschutzbestimmungen: Niederlassungs- und Territorialitätsprinzip => Ort der Datenbearbeitung entscheidet über anwendbares Recht*
- *neu: Abkehr vom Ort der Datenbearbeitung*
- Niederlassungsprinzip
- Marktortprinzip
- auch nichtkommerzielle Datenbearbeitungen



# Auswirkungen auf CH-Unternehmen

## *Niederlassungsprinzip:*

- jegliche Datenverarbeitung betreffend Aktivitäten einer Niederlassung in EU
- Unternehmensinterne Daten (Mitarbeiter), Kundendaten etc.
- Ort Niederlassung massgeblich, nicht Ort der Datenverarbeitung

# Auswirkungen auf CH-Unternehmen

*Marktortprinzip: Anwendbarkeit auf Unternehmen ohne Niederlassung in EU, falls*

- Produkt- oder Dienstleistungsangebote gegenüber Personen in der EU
- Verhaltensbeobachtung von Personen in der EU (z.B. Tracking, Analyse Surfverhalten)
- Ort Datenverarbeitung nicht massgebend



# Auswirkungen auf CH-Unternehmen

*Anwendbarkeit DSGVO: 4 Monate in der EU bzw. 3 Monate im EWR*

- erste Abmahnungen in CH
- erste Schadenersatzforderungen in CH
- weitere Folgen zu erwarten
- viele offene rechtliche Fragen





ADVOKATUR  
FANGER

# Auswirkungen auf CH-Unternehmen: Vergleich Österreich



Markus Kastelitz

13. SEPTEMBER 2018

## AKTUELLE ZAHLEN DER ÖSTERREICHISCHEN DATENSCHUTZBEHÖRDE

☰ Datenschutzbehörde , Datenschutzgesetz (DSG) , DSGVO

Verfahrensfall bei der Datenschutzbehörde:

aktuell 721 Beschwerden anhängig (Stand: 11.09.2018)

252 Meldungen eines „data breach“

58 amtswegige Prüfverfahren

1 Konsultationsverfahren nach Art 36 DSGVO (DSFA) zu Dashcams in Autos (von der DSB per rechtskräftigem Bescheid untersagt)

4 Anträge auf Genehmigung von Verhaltensregeln (Art 40 f DSGVO; Code of Conducts): die DSB hatte sich nach eigener Aussage eine größere Anzahl an Anträgen erwartet und sieht darin weiterhin einen Mehrwert für Branchenverbände

115 Verwaltungsstrafverfahren (davon 79 von den BHs und Magistraten per 25.5.2018 übernommen)

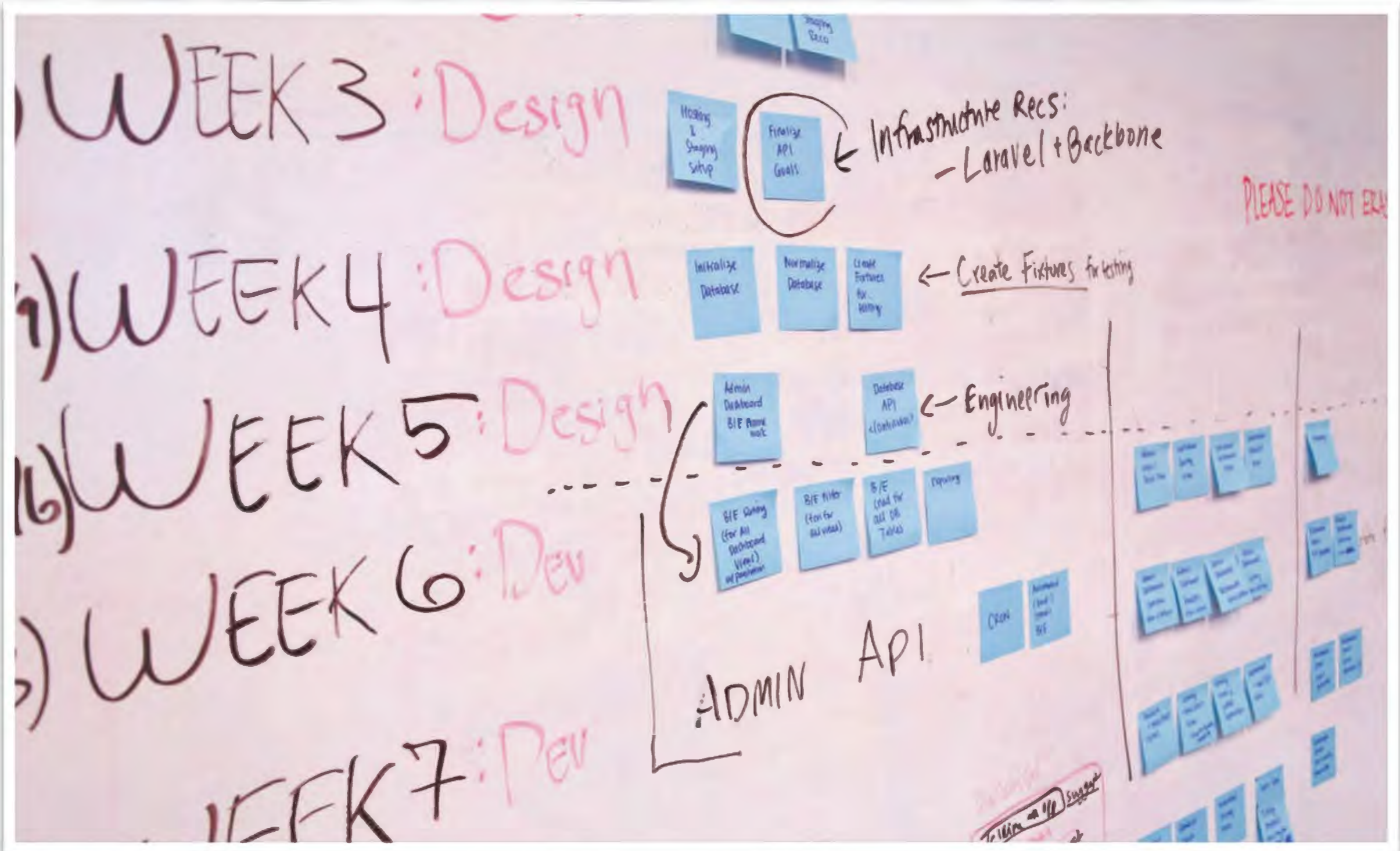
Quelle: Dr. Schmidl (stv. Leiter der DSB) bei der **OCG-Veranstaltung am 11.9.2018**, einen **Kurzbericht findet man hier**.

# Auswirkungen auf CH-Unternehmen

*Datenschutz (inkl. Datensicherheit) = Compliance*

- Rechtsverstösse in Wirtschaftsunternehmen: grosse Aufmerksamkeit in Medien und Öffentlichkeit mit oftmals immensen Image-schäden (Reputationsrisiken)
- Top Down-Approach: VR/Management
- relevante Handlungsfelder und geltende Vorschriften identifizieren
- interne Regelwerke und Schutzmechanismen formulieren und auf Funktionsfähigkeit überprüfen
- eventuell reicht eine Anpassung/Aktualisierung bereits bestehender effektiver Strukturen

# III Managementfragen DS-Compliance





# Management-Fragen DS-Compliance

*Was kann Datenschutzcompliance?*

*=> Vermeidung von*

- Rechtsrisiken*
- Datensicherheitsrisiken*
- Schadensatzforderungen sowie Sanktionen*
- Reputationsrisiken*



# Management-Fragen DS-Compliance

*Was kostet Datenschutzcompliance?*

*=> unternehmensabhängig, je nach*

- *Businessmodell*
- *Geschäftsprozessen*
- *Ist-Zustand (bestehende Massnahmen)*



# Management-Fragen DS-Compliance

*Wann kann ich Datenschutzcompliance haben?*

*=> steter Prozess*

- Start möglichst rasch*
- Ziel: kontinuierliche Verbesserung*

# Management-Fragen DS-Compliance

*Was passiert, wenn wir nichts tun?*

*=> Eintritt der Risiken nach*

- internen Vorfällen oder externen Angriffen*
- Rechteausübung durch Mitarbeiter oder Kunden*
- Kontrollen durch Aufsichtsbehörden*



ADVOKATUR  
FANGER

# IV Usecases







## Usecase I

### ***IT-Dienstleister ,WorldFlow Data AG‘***

- Sitz in Luzern, Filialen in Zürich, Genf, Basel, Bern und Lugano
- 800 Mitarbeitende
- Datacenter, Managed Services (SaaS etc.), Kundenberatung und Support

=> Angebote auf globale Kundschaft ausgerichtet



## Usecase II

### ***IT-Dienstleister ‚SwissBusiness Data GmbH‘***

- Sitz in Wolhusen, Filialen in Luzern, Sursee, Willisau und Hochdorf
- 10 Mitarbeitende
- Datacenter, Managed Services (SaaS etc.), Kundenberatung und Support

=> Angebote auf Schweizer KMU ausgerichtet

FA

ADVOKATUR  
FANGER

# Strategie- und Managemententscheidung





ADVOKATUR  
FANGER

**LÖSUNGSORIENTIERT  
KOMPETENT  
ERFAHREN**

Die ADVOKATUR FANGER findet effiziente, massgeschneiderte und qualitativ hochstehende juristische Lösungen für Unternehmen, Private und staatliche Institutionen.

ADVOKATUR  
FANGER

ERFAHRUNG P  
PUBLIKATIONEN  
RECHTLICHES

## ADVOKATUR FANGER

Sempacherstrasse 5, 6002 Luzern / 041 5000 705

[reto.fanger@advokatur-fanger.ch](mailto:reto.fanger@advokatur-fanger.ch)

[advokatur-fanger.ch](http://advokatur-fanger.ch)

Besten Dank für Ihre Aufmerksamkeit!