

29/09/2020

יום שלישי י"א תשרי תשפ"א

גילוי דעת: העברת מידע אישי מישראל לארצות הברית בעקבות פסק הדין של בית המשפט

האירופי לצדק בפרשת שרמס 2

1. ביום 16.7.2020 פרסם בית המשפט האירופי לצדק (CJEU) את פסק דינו בפרשה הידועה בשם **שרמס 2**¹. השלכות פסק הדין התקדימי עדיין נלמדות, אולם כבר כעת ברור שתהיה לו השפעה מהותית על פרשנות רגולציית הגנת המידע האירופית הכללית (GDPR) והאמנה האירופית לזכויות האדם, כמו גם על יחסי המסחר בין האיחוד האירופי לבין ארה"ב ושווקים אחרים בעולם.

2. סעיף 46 לרגולציית האיחוד האירופי (GDPR), אוסר על העברת מידע אישי של אירופאים מחוץ לגבולות האיחוד, אלא אם מתקיים אחד מהחריגים הנקובים בו. פסק הדין דן באופן ישיר בשניים מהחריגים העיקריים: העברת מידע למדינה שהוכרה בידי האיחוד כמספקת רמה נאותה של הגנה למידע אישי של אירופאים; והסדרת העברת המידע אל מחוץ לשטחי האיחוד בהסתמך על חוזים לדוגמא (Standard Contractual Clauses - SCC) בנוסח שאושר בידי נציבות האיחוד האירופי.

3. התוצאה המשמעותית והמובהקת ביותר של פסק הדין היא **ביטול הסדר "Privacy Shield"** - מנגנון הלימות (adequacy) מיוחד שגובש בין האיחוד האירופי לבין ארצות הברית, ואשר חל על חברות שהתחייבו לעמוד בדרישותיו. זאת, לאחר שקבע כי החקיקה האמריקאית אינה עומדת ברף ההגנה על מידע אישי הנדרש בדין האירופי, ובמיוחד בהוראות רגולציית האיחוד האירופי (GDPR) והאמנה האירופית לזכויות האדם.

4. גם לישראל מנגנון המגביל העברת מידע אישי אל מחוץ לגבולות המדינה, אשר נקבע בתקנות הגנת הפרטיות (העברת מידע אל מאגרי מידע שמחוץ לגבולות המדינה), תשס"א – 2001 (להלן: **"תקנות העברת מידע"**).

5. סעיף 2 לתקנות אלו כולל רשימה של חריגים המתירים העברת מידע אישי אל מחוץ לישראל, וביניהם תקנה 2(8) שזו לשונה:

"(8) המידע מועבר למאגר מידע במדינה –

.....

(2) המקבלת מידע ממדינות החברות בקהיליה האירופית,
לפי אותם תנאי קבלה;"

¹ קישור לפסיקה המקורית של האיחוד האירופי

6. לאורך השנים פירשה הרשות להגנת הפרטיות סעיף זה כחריג המתיר העברת מידע למדינות שהוכרזו בידי האיחוד האירופי כבעלות הלימות (adequacy) בתחום הפרטיות והגנת המידע. בין השאר, שימש הסעיף במשך השנים כעוגן המשפטי עליו התבססו חברות ישראליות רבות לשם העברת מידע מישראל אל חברות אמריקניות שהיו כלולות בהסדר Safe Harbor, שהיה בתוקף בין האיחוד האירופי לבין ממשלת ארה"ב.
7. עם ביטולו של הסדר Safe Harbor בשנת 2015, בפסק דינו של בית המשפט האירופי לצדק בפרשת שרמס 1, הבהירה הרשות לציבור כי לא ניתן יהיה עוד להסתמך על תקנה 2(8) לתקנות העברת מידע, כבסיס להעברת מידע לארה"ב².
8. בתחילת שנת 2016 הסכימו האיחוד האירופי וארה"ב על הסדר Privacy Shield – הסדר משפטי ופוליטי חדש שנועד להחליף את Safe Harbor.
9. עם ביטולו של הסדר ה-Privacy Shield בידי הערכאה המשפטית העליונה של האיחוד האירופי, שבה הרשות ומבהירה כי **לא ניתן להעביר מידע אישי מישראל אל ארה"ב בהסתמך על תקנה 2(8) לתקנות העברת מידע**.
10. עם זאת, אין מניעה להמשיך ולהעביר מידע מישראל לארה"ב, בהסתמך על שאר החריגים המנויים בסעיפי המשנה של תקנה 2 לתקנות העברת מידע, כאשר הם רלבנטיים.

² קישור למסמך המלא - החלטת בית הדין האירופי מיום 6.10.2015 על ביטול הסדר Safe Harbor