

Wytyczne



**Wytyczne 05/2021 w sprawie wzajemnych zależności
między stosowaniem art. 3 a przepisami dotyczącymi
międzynarodowego przekazywania danych zgodnie
z rozdziałem V RODO**

Wersja 2.0

Przyjęte 14 lutego 2023 r.

Historia wersji

Wersja 2.0	14.02.2023 r.	Przyjęcie wytycznych po konsultacjach publicznych
Wersja 1.0	18.11.2021 r.	Przyjęcie wytycznych do konsultacji publicznych

STRESZCZENIE

RODO nie zawiera prawnej definicji terminu „przekazywanie danych osobowych do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej”. W związku z tym EROD przedstawia niniejsze wytyczne w celu jasnego wskazania scenariuszy, w których jej zdaniem należy stosować wymogi określone w rozdziale V. W tym celu określiła trzy kryteria łączne kwalifikowania operacji przetwarzania jako przekazywanie:

- 1) Administrator lub podmiot przetwarzający („podmiot przekazujący”) podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania.
- 2) Podmiot przekazujący ujawnia poprzez przesłanie lub w inny sposób udostępnia innemu administratorowi, współadministratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu („podmiot odbierający”) dane osobowe poddane temu przetwarzaniu.
- 3) Podmiot odbierający znajduje się w państwie trzecim, niezależnie od tego, czy podlega on RODO w odniesieniu do danego przetwarzania zgodnie z art. 3, lub jest organizacją międzynarodową.

Jeżeli spełnione są te trzy kryteria określone przez EROD, przekazywanie danych ma miejsce i rozdział V RODO ma zastosowanie. Oznacza to, że przekazanie może nastąpić jedynie pod pewnymi warunkami, np. w kontekście decyzji Komisji Europejskiej stwierdzającej odpowiedni stopień ochrony (art. 45) lub przez zapewnienie odpowiednich zabezpieczeń (art. 46). Przepisy rozdziału V mają na celu zapewnienie nieprzerwanej ochrony danych osobowych po ich przekazaniu do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej.

Z kolei jeżeli te trzy kryteria nie są spełnione, przekazywanie danych nie ma miejsca i rozdział V RODO nie ma zastosowania. W tym kontekście należy jednak przypomnieć, że administrator musi tak czy inaczej przestrzegać pozostałych przepisów RODO i pozostaje w pełni odpowiedzialny za swoje czynności przetwarzania, niezależnie od tego, gdzie są one realizowane. Chociaż w niektórych przypadkach przesyłanie danych może nie kwalifikować się jako przekazywanie w rozumieniu rozdziału V, takie przetwarzanie może nadal wiązać się ze zwiększonym ryzykiem, ponieważ ma miejsce poza UE, na przykład ze względu na sprzeczne przepisy krajowe lub nieproporcjonalny dostęp administracji rządowej w państwie trzecim. Aby taka operacja przetwarzania była zgodna z prawem określonym w RODO, ryzyko to należy uwzględnić przy wprowadzaniu środków na podstawie m.in. art. 5 („Zasady dotyczące przetwarzania danych osobowych”), art. 24 („Obowiązki administratora”) i art. 32 („Bezpieczeństwo przetwarzania”).

Niniejsze wytyczne zawierają różne przykłady przepływów danych do państw trzecich, które przedstawiono również w załączniku w celu zapewnienia dalszych wskazówek praktycznych.

Spis treści

Streszczenie	3
1 Wprowadzenie	5
2 Kryteria kwalifikowania operacji przetwarzania jako przekazywanie danych osobowych do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej	7
2.1 Administrator lub podmiot przetwarzający („podmiot przekazujący”) podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania	8
2.2 Podmiot przekazujący ujawnia poprzez przesłanie lub w inny sposób udostępnia innemu administratorowi, współadministratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu („podmiot odbierający”) dane osobowe poddane temu przetwarzaniu.....	8
2.3 Podmiot odbierający znajduje się w państwie trzecim, niezależnie od tego, czy podlega on RODO w odniesieniu do danego przetwarzania zgodnie z art. 3, lub jest organizacją międzynarodową.....	13
3 Konsekwencje przekazywania danych osobowych.....	15
4 Zabezpieczenia, które należy zapewnić, gdy dane osobowe są przetwarzane poza EOG, ale przekazanie nie ma miejsca	17
Załącznik: Ilustracje do przykładów 1–12	19

Europejska Rada Ochrony Danych,

uwzględniając art. 70 ust. 1 lit. e) rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (dalej „RODO” lub „rozporządzenie”),

uwzględniając Porozumienie EOG, w szczególności załącznik XI i protokół 37 do tego Porozumienia, zmienione decyzją Wspólnego Komitetu EOG nr 154/2018 z dnia 6 lipca 2018 r.¹,

uwzględniając art. 12 i 22 swojego regulaminu wewnętrznego,

PRZYJMUJE NASTĘPUJĄCE WYTYCZNE:

1 WPROWADZENIE

1. Zgodnie z art. 44 RODO² warunki określone w rozdziale V RODO mają zastosowanie do „przekazania danych osobowych, które są przetwarzane lub mają być przetwarzane po przekazaniu do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej”³. Nadrzędnym celem rozdziału V jest zapewnienie, aby stopień ochrony gwarantowany przez RODO nie został naruszony w przypadku przekazywania danych osobowych „do państw trzecich lub organizacji międzynarodowych”⁴.
2. Przepisy rozdziału V mają zatem na celu zapewnienie nieprzerwanej ochrony danych osobowych po ich przekazaniu do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej. Jeżeli dane osobowe są przetwarzane w UE, są one chronione nie tylko przepisami RODO, ale również innymi przepisami, zarówno na szczeblu UE, jak i państw członkowskich, które muszą być zgodne z RODO (w tym z ewentualnymi odstępstwami przewidzianymi w tym rozporządzeniu) i ostatecznie z Kartą praw podstawowych Unii Europejskiej. Jeżeli dane osobowe są przesyłane lub udostępniane podmiotom spoza terytorium UE lub organizacjom międzynarodowym, stopień ochrony praw i wolności osób fizycznych prawdopodobnie nie będzie merytorycznie równoważny stopniowi ochrony zapewnianemu przez nadrzędne ramy prawne przewidziane w Unii.
3. Ciągłość ochrony można zapewnić na różne sposoby, na przykład przez ramy prawne państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej, wobec których Komisja Europejska wydała decyzję stwierdzającą

¹ Odniesienia do „UE” i „państw członkowskich” zawarte w niniejszym dokumencie należy rozumieć jako odniesienia odpowiednio do „EOG” i „państw członkowskich EOG”.

² „Przekazanie danych osobowych, które są przetwarzane lub mają być przetwarzane po przekazaniu do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej, następuje tylko, gdy – z zastrzeżeniem innych przepisów niniejszego rozporządzenia – administrator i podmiot przetwarzający spełnią warunki określone w niniejszym rozdziale, w tym warunki dalszego przekazania danych z państwa trzeciego lub przez organizację międzynarodową do innego państwa trzeciego lub innej organizacji międzynarodowej”.

³ „Organizacja międzynarodowa” oznacza organizację i organy jej podlegające działające na podstawie prawa międzynarodowego publicznego lub inny organ powołany w drodze umowy między co najmniej dwoma państwami lub na podstawie takiej umowy.

⁴ Oprócz motywu 101 jest to szczególnie podkreślone w art. 44 zdanie drugie, które stanowi: „Wszystkie przepisy niniejszego rozdziału należy stosować z myślą o zapewnieniu, by nie został naruszony stopień ochrony osób fizycznych zagwarantowany w niniejszym rozporządzeniu”.

odpowiedni stopień ochrony (art. 45), lub przez instrument między podmiotem przekazującym dane a podmiotem odbierającym dane przewidujący odpowiednie zabezpieczenia (art. 46)⁵. W przypadku korzystania z jednego z instrumentów przekazywania wymienionych w art. 46 RODO należy ocenić, czy instrument ten zapewnia stopień ochrony przekazywanych danych merytorycznie równoważny stopniowi gwarantowanemu w UE, czy jednak należy wdrożyć środki uzupełniające⁶.

4. W przypadku gdy administrator lub podmiot przetwarzający przekazują dane podmiotowi odbierającemu w państwie trzecim, którego przetwarzanie wchodzi w zakres art. 3 ust. 2 RODO, ochrona zapewniona w RODO może również zostać naruszona przez ramy prawne mające zastosowanie do tego podmiotu odbierającego. Może tak być na przykład w przypadku, gdy przepisy państwa trzeciego dotyczące dostępu administracji rządowej do danych osobowych wykraczają poza to, co w demokratycznym społeczeństwie jest niezbędne i proporcjonalne (aby zapewnić realizację jednego z ważnych celów uznanych również w prawie Unii lub państw członkowskich, takich jak te wymienione w art. 23 ust. 1 RODO). Przepisy rozdziału V mają na celu zrekomensowanie tego ryzyka i uzupełnienie terytorialnego zakresu stosowania RODO określonego w art. 3.
5. Poniższe sekcje mają na celu wyjaśnienie tej zależności między art. 3 a przepisami RODO dotyczącymi międzynarodowego przekazywania danych zawartymi w rozdziale V. Celem jest pomoc administratorom i podmiotom przetwarzającym w ustaleniu, czy dana operacja przetwarzania stanowi przekazanie danych do państwa trzeciego lub do organizacji międzynarodowej, a w związku z tym czy muszą oni przestrzegać przepisów rozdziału V RODO. Wyjaśnienie to jest również ważne dla zapewnienia spójnej interpretacji i jednolitego stosowania RODO przez organy nadzorcze.
6. W każdym razie, jak wyjaśniono bardziej szczegółowo w sekcji 4, należy pamiętać, że chociaż określony przepływ danych podlegający art. 3 nie zawsze stanowi przekazanie w rozumieniu rozdziału V, to przetwarzanie danych poza UE może nadal wiązać się ze zwiększonym ryzykiem, w odniesieniu do którego należy przewidzieć odpowiednie zabezpieczenia. Niezależnie od tego, czy przetwarzanie odbywa się w UE czy nie, administratorzy i podmioty przetwarzające podlegające RODO w odniesieniu do danego przetwarzania muszą zawsze przestrzegać wszystkich odpowiednich przepisów RODO, takich jak obowiązek wdrożenia środków technicznych i organizacyjnych, o którym mowa w art. 32, z uwzględnieniem m.in. ryzyka związanego z przetwarzaniem.

⁵ W przypadku gdy stosowany instrument przekazywania nie może zapewnić ciągłości ochrony, na przykład w przypadku cofnięcia decyzji stwierdzającej odpowiedni stopień ochrony na podstawie art. 45, mechanizm certyfikacji, o którym mowa w art. 46 ust. 2 lit. f), nie jest już ważny lub przyjęte środki uzupełniające nie są (już) skuteczne, należy wprowadzić środki, które pozwolą uniknąć obniżenia stopnia ochrony oraz zapewnić zgodność z prawem danego przetwarzania, np. należy wprowadzić inne narzędzie przekazywania lub skuteczne środki uzupełniające.

⁶ Zob. Zalecenia EROD 01/2020 dotyczące środków uzupełniających narzędzia przekazywania w celu zapewnienia zgodności z unijnym stopniem ochrony danych osobowych oraz Zalecenia 02/2020 dotyczące niezbędnych gwarancji europejskich dla środków nadzoru, a także wyrok TSUE z dnia 16 lipca 2020r., Data Protection Commissioner/Facebook Ireland Ltd i Maximillian Schrems, sprawa C-311/18, EU:C:2020:559.

2 KRYTERIA KWALIFIKOWANIA OPERACJI PRZETWARZANIA JAKO PRZEKAZYWANIE DANYCH OSOBOWYCH DO PAŃSTWA TRZECIEGO LUB ORGANIZACJI MIĘDZYNARODOWEJ

7. RODO nie zawiera prawnej definicji terminu „przekazywanie danych osobowych do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej”⁷, a odnośne orzecznictwo jest ograniczone⁸. Brak definicji przekazywania w RODO prowadzi do niepewności prawa co do dokładnego zakresu obowiązków wynikających z rozdziału V oraz wzajemnych zależności między art. 3 a rozdziałem V. Należy zatem wyjaśnić to pojęcie.
8. Biorąc pod uwagę, że zgodnie z art. 70 ust. 1 lit. b) RODO EROD ma za zadanie doradzać Komisji Europejskiej w sprawach związanych z ochroną danych osobowych w Unii, w tym we wszelkich aspektach rozporządzenia, które jej zdaniem wymagają dalszych wyjaśnień, EROD zachęca Komisję Europejską do zwrócenia szczególnej uwagi na tę kwestię w kontekście sprawozdania z oceny i przeglądu RODO, o którym mowa w art. 97.
9. W każdym razie, biorąc pod uwagę, że w art. 70 ust. 1 lit. e) RODO powierzono EROD zadanie wydawania wytycznych, zaleceń oraz określanie najlepszych praktyk, by zachęcić do spójnego stosowania tego rozporządzenia, EROD przedstawia niniejsze wytyczne w celu jasnego wskazania scenariuszy, w odniesieniu do których jej zdaniem należy zastosować wymogi określone w rozdziale V. W tym celu EROD określiła trzy następujące kryteria łączne kwalifikowania operacji przetwarzania jako przekazanie:
 - 1) Administrator lub podmiot przetwarzający („podmiot przekazujący”) podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania.
 - 2) Podmiot przekazujący ujawnia poprzez przesłanie lub w inny sposób udostępnia innemu administratorowi, współadministratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu („podmiot odbierający”) dane osobowe poddane temu przetwarzaniu.
 - 3) Podmiot odbierający znajduje się w państwie trzecim, niezależnie od tego, czy podlega on RODO w odniesieniu do danego przetwarzania zgodnie z art. 3, lub jest organizacją międzynarodową.
10. W tym względzie należy przypomnieć, że zgodnie z art. 3 to, czy RODO ma zastosowanie, należy zawsze oceniać w odniesieniu do określonej operacji przetwarzania, a nie w odniesieniu do konkretnego podmiotu (np. przedsiębiorstwa)⁹.
11. EROD przypomina ponadto, że RODO stosuje się bez uszczerbku dla przepisów prawa międzynarodowego, takich jak przepisy regulujące przywileje i immunitety misji dyplomatycznych i placówek konsularnych spoza UE, jak również organizacji międzynarodowych (niezależnie od miejsca, w którym się znajdują)¹⁰.

⁷ Art. 44 zdanie pierwsze.

⁸ Jak np. wyrok TSUE z dnia 6 listopada 2003 r. w sprawie Bodil Lindqvist, C-101/01, EU:C:2003:596, w którym Trybunał orzekł, że przekazywanie stanowi operację przetwarzania oraz że w rozumieniu dawnej dyrektywy 95/46, w przypadku gdy dane są publikowane na stronie internetowej przechowywanej przez dostawcę usług hostingowych z siedzibą w UE, przekazywanie danych do państwa trzeciego nie ma miejsca.

⁹ Zob. Wytyczne EROD 3/2018 w sprawie terytorialnego zakresu stosowania RODO (art. 3), s. 5 i sekcje 1–3.

¹⁰ Zob. tamże, s. 23.

2.1 Administrator lub podmiot przetwarzający („podmiot przekazujący”) podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania

12. Zgodnie z pierwszym kryterium przedmiotowe przetwarzanie musi spełniać wymóg określony w art. 3 RODO, zgodnie z którym administrator lub podmiot przetwarzający musi w odniesieniu do tego przetwarzania podlegać RODO. Kwestię tę EROD rozwinęła w Wytycznych 3/2018 w sprawie terytorialnego zakresu stosowania RODO (art. 3).
13. Warto podkreślić, że administratorzy i podmioty przetwarzające, którzy nie mają jednostki organizacyjnej w UE, mogą podlegać RODO zgodnie z art. 3 ust. 2 w odniesieniu do danego przetwarzania, a zatem będą musieli przestrzegać przepisów rozdziału V przy przekazywaniu danych osobowych administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu w tym samym lub innym państwie trzecim lub w tej samej lub innej organizacji międzynarodowej, zważywszy, że obowiązki wynikające z RODO są takie same dla administratorów/podmiotów przetwarzających mających jednostkę organizacyjną w UE i administratorów/podmiotów przetwarzających spoza UE, których przetwarzanie wchodzi w zakres art. 3 ust. 2.
14. Można również zauważyć, że RODO, w tym rozdział V, ma zastosowanie do przetwarzania danych osobowych przez ambasady i konsulaty państw członkowskich UE znajdujące się poza UE, ponieważ takie przetwarzanie wchodzi w zakres RODO na mocy art. 3 ust. 3¹¹.

2.2 Podmiot przekazujący ujawnia poprzez przesłanie lub w inny sposób udostępnia innemu administratorowi, współadministratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu („podmiot odbierający”) dane osobowe poddane temu przetwarzaniu

15. Zgodnie z drugim kryterium podmiot przekazujący musi ujawniać dane poprzez przesłanie lub w inny sposób udostępniać je innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu. Pojęcia administratora i podmiotu przetwarzającego EROD doprecyzowała w wytycznych 07/2020. Należy pamiętać, że pojęcia administratora, współadministratora i podmiotu przetwarzającego są pojęciami *funkcjonalnymi*, ponieważ ich celem jest podział obowiązków stosownie do rzeczywistych ról stron, oraz pojęciami *autonomicznymi* w tym sensie, że powinny być interpretowane głównie zgodnie z unijnymi przepisami dotyczącymi ochrony danych. Konieczna jest każdorazowo indywidualna analiza danego przetwarzania oraz roli zaangażowanych podmiotów¹².
16. Przykładami „udostępniania” danych osobowych są utworzenie konta, przyznanie praw dostępu do istniejącego konta, „potwierdzenie” lub „przyjęcie” skutecznego wniosku o dostęp zdalny, wbudowanie twardego dysku lub przesłanie hasła do pliku. Należy pamiętać, że dostęp zdalny z państwa trzeciego (nawet jeśli odbywa się wyłącznie przez wyświetlanie danych osobowych na ekranie, na przykład w sytuacjach wsparcia, rozwiązywania problemów lub do celów administracyjnych) lub przechowywanie w chmurze zlokalizowanej poza EOG oferowanej przez dostawcę usług, również uważa się za przekazywanie, pod warunkiem że spełnione są trzy kryteria wymienione w pkt 9 powyżej¹³.

¹¹ Zob. tamże, s. 22.

¹² Zob. Wytyczne EROD 07/2020 dotyczące pojęć administratora i podmiotu przetwarzającego zawartych w RODO, s. 9.

¹³ Zob. Zalecenia EROD 01/2020 dotyczące środków uzupełniających narzędzia przekazywania w celu zapewnienia zgodności z unijnym stopniem ochrony danych osobowych, s. 11, pkt 13 i przypis 28.

17. Z kolei w przypadku „przetwarzania wewnętrznego”, tj. gdy dane nie są ujawniane poprzez przesłanie ani w inny sposób udostępniane innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu, nawet gdy takie przetwarzanie ma miejsce poza UE, rozdział V nie ma zastosowania¹⁴. W takim przypadku administrator lub podmiot przetwarzający pozostają odpowiedzialni za przetwarzanie, w tym za zapewnienie zgodności ze wszystkimi odpowiednimi przepisami i zabezpieczeniami określonymi w RODO, które mają bezpośrednie zastosowanie (zob. również sekcja 4 poniżej), np. organy nadzorcze EOG mogą egzekwować RODO wobec tych podmiotów, a osoby, których dane dotyczą, mogą korzystać z prawa do środka zaskarżenia w przypadku naruszenia ich praw.
18. Ponadto tego drugiego kryterium nie można uznać za spełnione, jeżeli żaden administrator czy podmiot przetwarzający nie wysłał ani nie udostępnił danych (tj. nie ma „podmiotu przekazującego”) innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu, na przykład gdy dane są ujawniane odbiorcy bezpośrednio przez osobę, której dane dotyczą¹⁵.

Przykład 1: Administrator w państwie trzecim gromadzi dane bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, w UE (zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO)

Maria, mieszkająca we Włoszech, wpisuje swoje imię, nazwisko i adres pocztowy w formularzu na stronie internetowej sklepu odzieżowego w celu złożenia zamówienia i otrzymania sukienki kupionej przez internet w swoim miejscu zamieszkania w Rzymie. Internetowy sklep odzieżowy jest prowadzony przez przedsiębiorstwo z państwa trzeciego, które nie prowadzi działalności w UE, ale którego działalność jest ukierunkowana konkretnie na rynek UE. W takim przypadku osoba, której dane dotyczą (Maria), podaje swoje dane osobowe przedsiębiorstwu z państwa trzeciego. Nie stanowi to przekazania danych osobowych, ponieważ dane nie są przekazywane przez podmiot przekazujący (administratora lub podmiot przetwarzający), lecz gromadzone przez administratora bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO. W związku z tym w tym przypadku rozdział V nie ma zastosowania. Niemniej jednak przedsiębiorstwo z państwa trzeciego będzie zobowiązane do stosowania RODO, ponieważ jego operacje przetwarzania podlegają przepisom art. 3 ust. 2¹⁶.

Przykład 2: Administrator w państwie trzecim gromadzi dane bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, w UE (zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO) i współpracuje z podmiotem przetwarzającym spoza UE w przypadku niektórych czynności przetwarzania

¹⁴ Znajduje to również odzwierciedlenie w podejściu przyjętym w art. 46 RODO, który odnosi się do umownych/dwustronnych instrumentów przekazywania zawartych między różnymi podmiotami działającymi w charakterze administratorów lub podmiotów przetwarzających.

¹⁵ Osoba, której dane dotyczą, nie zostanie uznana za administratora ani podmiot przetwarzający. Wynika to z art. 4 pkt 10 RODO, w którym wprowadzono rozróżnienie między administratorem/podmiotem przetwarzającym a osobą, której dane dotyczą. W związku z tym osoby, której dane dotyczą, ujawniającej swoje dane osobowe nie można uznać za „podmiot przekazujący”. Pozostaje to bez uszczerbku dla faktu, że osoba fizyczna może być administratorem/podmiotem przetwarzającym zgodnie z art. 4 pkt 7 i 8 RODO (np. jako osoba samozatrudniona). Nie ogranicza to jednak ochrony osób fizycznych działających w charakterze administratora/podmiotu przetwarzającego w przypadku ich własnych danych osobowych. Co więcej, należy przypomnieć, że w przypadku gdy przetwarzanie danych osobowych jest dokonywane „przez osobę fizyczną w ramach działalności czysto osobistej lub domowej”, takie przetwarzanie nie będzie objęte – zgodnie z art. 2 ust. 2 lit. c) – zakresem przedmiotowym RODO. Należy ponadto zauważyć, że dane osobowe ujawniane za pośrednictwem plików cookie nie są uznawane za ujawniane bezpośrednio przez osobę, której dane dotyczą, lecz za przesyłane przez operatora strony internetowej odwiedzanej przez osobę, której dane dotyczą.

¹⁶ W tym względzie zob. motyw 23, w którym wymieniono elementy, które należy ocenić przy ustalaniu, czy spełnione jest kryterium kierowania działalnością określone w art. 3 ust. 2 lit. a) RODO.

Maria, mieszkająca we Włoszech, wpisuje swoje imię, nazwisko i adres pocztowy w formularzu na stronie internetowej sklepu odzieżowego w celu złożenia zamówienia i otrzymania sukienki kupionej przez internet w swoim miejscu zamieszkania w Rzymie. Internetowy sklep odzieżowy jest prowadzony przez przedsiębiorstwo z państwa trzeciego, które nie prowadzi działalności w UE, ale którego działalność jest ukierunkowana konkretnie na rynek UE. Do realizacji zamówień otrzymanych za pośrednictwem strony internetowej przedsiębiorstwo z państwa trzeciego zaangażowało podmiot przetwarzający spoza EOG. W tym przypadku osoba, której dane dotyczą (Maria), podaje swoje dane osobowe przedsiębiorstwu z państwa trzeciego, co nie stanowi przekazania danych osobowych, ponieważ dane te są gromadzone bezpośrednio przez administratora zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO. Administrator będzie zatem musiał stosować RODO do przetwarzania tych danych osobowych. W zakresie, w jakim przedsiębiorstwo to angażuje podmiot przetwarzający spoza EOG, takie ujawnienie danych przez przedsiębiorstwo z państwa trzeciego podmiotowi przetwarzającemu spoza EOG stanowi przekazanie i przedsiębiorstwo to będzie zobowiązane do wypełnienia obowiązków określonych w art. 28 i rozdziale V w celu zapewnienia, aby w przypadku przetwarzania danych w jego imieniu przez podmiot przetwarzający spoza EOG stopień ochrony zapewniany przez RODO nie został naruszony¹⁷.

Przykład 3: Administrator danych w państwie trzecim otrzymuje dane bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, w UE (ale nie zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO) i współpracuje z podmiotem przetwarzającym spoza UE w przypadku niektórych czynności przetwarzania

Maria, mieszkająca we Włoszech, postanawia zarezerwować pokój w hotelu w Nowym Jorku, korzystając z formularza na stronie internetowej hotelu. Dane osobowe są gromadzone bezpośrednio przez hotel, który nie kieruje swojej działalności do osób fizycznych w EOG ani nie monitoruje ich zachowania. W takim przypadku przekazywanie nie ma miejsca, ponieważ dane są podawane bezpośrednio przez osobę, której dane dotyczą, i gromadzone bezpośrednio przez administratora. Ponadto, ponieważ hotel nie kieruje swojej działalności do osób fizycznych w EOG ani nie monitoruje ich zachowania, RODO nie będzie miało zastosowania, w tym w odniesieniu do wszelkich czynności przetwarzania prowadzonych przez podmioty przetwarzające spoza EOG w imieniu hotelu.

Przykład 4: Dane gromadzone przez platformę w EOG, a następnie przesyłane administratorowi z państwa trzeciego

Maria, mieszkająca we Włoszech, rezerwuje pokój w hotelu w Nowym Jorku, korzystając z usług internetowego biura podróży mającego siedzibę w EOG. Dane osobowe Marii, niezbędne do rezerwacji pokoju hotelowego, są gromadzone przez internetowe biuro podróży z siedzibą w EOG jako administratora i przesyłane do hotelu otrzymującego dane jako odrębnego administratora. Przesłanie danych osobowych do hotelu w państwie trzecim przez biuro podróży z siedzibą w EOG stanowi przekazanie danych osobowych i rozdział V RODO ma zastosowanie.

¹⁷ Należy zauważyć, że kiedy czynności przetwarzania wykonywane przez podmiot przetwarzający są związane z czynnościami kierowania działalnością wykonywanymi przez administratora, podmiot przetwarzający także podlega art. 3 ust. 2 RODO; zob. Wytyczne EROD 3/2018 w sprawie terytorialnego zakresu stosowania RODO (art. 3), s. 20–22.

Przykład 5: Administrator w UE przesyła dane podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim

Przedsiębiorstwo X z jednostką organizacyjną w Austrii, działające jako administrator, przekazuje dane osobowe swoich pracowników lub klientów przedsiębiorstwu Z w państwie trzecim, które przetwarza te dane jako podmiot przetwarzający w imieniu przedsiębiorstwa X. W tym przypadku dane są dostarczane podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim przez administratora, który w odniesieniu do przedmiotowego przetwarzania podlega RODO. W związku z tym będzie to uznane za przekazanie danych osobowych do państwa trzeciego, a więc rozdział V RODO będzie miał zastosowanie.

19. Należy również zauważyć, że w art. 44 RODO wyraźnie przewidziano, że przekazania może dokonać nie tylko administrator, ale również podmiot przetwarzający. Zatem w sytuacji, gdy podmiot przetwarzający (zgodnie z art. 3 ust. 1 lub albo zgodnie z art. 3 ust. 2 w odniesieniu do konkretnej operacji przetwarzania, jak wyjaśniono powyżej) przesyła dane innemu podmiotowi przetwarzającemu lub nawet administratorowi w państwie trzecim na polecenie administratora, przekazanie będzie miało miejsce¹⁸. W takich przypadkach podmiot przetwarzający działa jako podmiot przekazujący dane w imieniu administratora i musi zapewnić przestrzeganie przepisów rozdziału V w odniesieniu do tego przekazywania zgodnie z poleceniami administratora, w tym zapewnić wykorzystanie odpowiedniego narzędzia przekazywania. Biorąc pod uwagę, że przekazywanie danych jest czynnością przetwarzania prowadzoną w imieniu administratora, administrator również jest odpowiedzialny w tym względzie i może ponosić odpowiedzialność na podstawie rozdziału V, a także musi zadbać o to, by podmiot przetwarzający zapewniał wystarczające gwarancje zgodnie z art. 28.

Przykład 6: Podmiot przetwarzający w UE przesyła dane z powrotem administratorowi w państwie trzecim

XYZ Inc., administrator niemający jednostki organizacyjnej w UE, przesyła dane osobowe swoich pracowników/klientów, przy czym żadna z tych osób, których dane dotyczą, nie ma jednostki organizacyjnej ani miejsca zamieszkania w UE, podmiotowi przetwarzającemu ABC Ltd. w celu przetwarzania tych danych w UE w imieniu XYZ. Przedsiębiorstwo ABC ponownie przesyła te dane do przedsiębiorstwa XYZ. Przetwarzanie dokonane przez ABC (podmiot przetwarzający) jest objęte RODO w odniesieniu do szczególnych obowiązków podmiotu przetwarzającego zgodnie z art. 3 ust. 1, ponieważ ABC ma jednostkę organizacyjną w UE. W związku z tym, że XYZ jest administratorem w państwie trzecim, ujawnienie danych przez przedsiębiorstwo ABC przedsiębiorstwu XYZ uznaje się za przekazanie danych osobowych i w związku z tym rozdział V ma zastosowanie.

Przykład 7: Podmiot przetwarzający w UE przesyła dane podmiotu podprzetwarzającego w państwie trzecim

Przedsiębiorstwo A mające jednostkę organizacyjną w Niemczech, działające w charakterze administratora, zaangażowało przedsiębiorstwo B, francuską spółkę, jako podmiot przetwarzający w jego imieniu. Przedsiębiorstwo B zamierza dalej delegować część czynności przetwarzania, które prowadzi w imieniu przedsiębiorstwa A, na podmiot podprzetwarzający, przedsiębiorstwo C z siedzibą

¹⁸ W art. 28 ust. 3 lit. a) RODO odniesiono się do udokumentowanego polecenia administratora, „co dotyczy też przekazywania danych osobowych do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej”. Zob. również klauzula 8.1 – moduł trzeci w załączniku do decyzji wykonawczej Komisji (UE) 2021/914 z dnia 4 czerwca 2021 r. w sprawie standardowych klauzul umownych dotyczących przekazywania danych osobowych do państw trzecich na podstawie rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679.

w państwie trzecim, a tym samym przesyłać dane w tym celu przedsiębiorstwu C. Przetwarzanie dokonywane zarówno przez przedsiębiorstwo A, jak i jego podmiot przetwarzający B odbywa się w kontekście ich jednostek organizacyjnych w UE i w związku z tym podlega RODO zgodnie z jego art. 3 ust. 1, natomiast przetwarzanie przez przedsiębiorstwo C odbywa się w państwie trzecim. W związku z tym przesłanie danych przez podmiot przetwarzający (przedsiębiorstwo B) podmiotowi podprzetwarzającemu (przedsiębiorstwu C) stanowi przekazanie danych do państwa trzeciego i rozdział V RODO ma zastosowanie.

20. Jak wspomniano w pkt 17 powyżej, drugie kryterium oznacza, że pojęcie przekazywania danych osobowych do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej ma zastosowanie wyłącznie do ujawnienia danych osobowych, w przypadku gdy zaangażowane są dwie różne (odrębne) strony (każda z nich jest administratorem, współadministratorem lub podmiotem przetwarzającym). Aby daną czynność można było uznać za przekazanie, konieczny jest administrator lub podmiot przetwarzający ujawniający dane (podmiot przekazujący) oraz inny administrator lub podmiot przetwarzający otrzymujący dane lub uzyskujący dostęp do nich (podmiot odbierający).

Przykład 8: Pracownik administratora w UE wybiera się w podróż służbową do państwa trzeciego

George, pracownik przedsiębiorstwa A z siedzibą w Polsce, wybiera się w podróż do państwa trzeciego na spotkanie i zabiera swój laptop. Podczas pobytu za granicą George korzysta z komputera i uzyskuje zdalny dostęp do danych osobowych w bazach danych jego przedsiębiorstwa, aby sporządzić notatkę. To zabranie ze sobą laptopa i uzyskanie zdalnego dostępu do danych osobowych z państwa trzeciego nie kwalifikuje się jako przekazanie danych osobowych, ponieważ George nie jest innym administratorem, lecz pracownikiem, a tym samym integralną częścią administratora (przedsiębiorstwa A)¹⁹. W związku z tym przesłanie danych odbywa się w ramach tego samego administratora (przedsiębiorstwa A). Przetwarzanie, w tym dostęp zdalny i czynności przetwarzania prowadzone przez George'a po uzyskaniu dostępu, są wykonywane przez polskie przedsiębiorstwo, tj. administratora mającego jednostkę organizacyjną w Unii, który podlega art. 3 ust. 1 RODO. Można jednak zauważyć, że gdyby George, jako pracownik przedsiębiorstwa A, przesłał lub udostępnił dane innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim, wówczas taki przepływ danych stanowiłby przekazanie w rozumieniu rozdziału V przez podmiot przekazujący (przedsiębiorstwo A) w UE podmiotowi odbierającemu w państwie trzecim.

21. Należy również przypomnieć, że podmioty wchodzące w skład tej samej grupy przedsiębiorstw mogą kwalifikować się jako odrębni administratorzy lub odrębne podmioty przetwarzające. W związku z tym ujawnianie danych między podmiotami należącymi do tej samej grupy przedsiębiorstw (ujawnianie danych wewnątrz grupy) może stanowić przekazywanie danych osobowych²⁰.

Przykład 9: Jednostka zależna (administrator) w UE udostępnia dane jednostce dominującej (podmiotowi przetwarzającemu) w państwie trzecim

Irlandzkie przedsiębiorstwo X, które jest jednostką zależną przedsiębiorstwa Y (jednostki dominującej) w państwie trzecim, ujawnia przedsiębiorstwu Y dane osobowe swoich pracowników, które mają być przechowywane w scentralizowanej bazie danych dotyczących zasobów ludzkich przez jednostkę

¹⁹ Zob. Wytyczne EROD 07/2020 dotyczące pojęć administratora i podmiotu przetwarzającego zawartych w RODO, pkt 78.

²⁰ Jeżeli chodzi o przetwarzanie danych w ramach grupy przedsiębiorstw, należy zwrócić szczególną uwagę na kwestię tego, czy dana jednostka organizacyjna może działać w charakterze administratora lub podmiotu przetwarzającego, np. w przypadku przetwarzania danych w imieniu jednostki dominującej, zob. Wytyczne EROD 07/2020 dotyczące pojęć administratora i podmiotu przetwarzającego zawartych w RODO, pkt 17.

dominującą w państwie trzecim. W tym przypadku irlandzkie przedsiębiorstwo X przetwarza (i ujawnia) dane jako pracodawca, a tym samym jako administrator danych, natomiast jednostka dominująca jest podmiotem przetwarzającym. Przedsiębiorstwo X podlega RODO zgodnie z art. 3 ust. 1 w odniesieniu do tego przetwarzania, a przedsiębiorstwo Y ma siedzibę w państwie trzecim. Ujawnienie tych danych kwalifikuje się zatem jako przekazanie do państwa trzeciego w rozumieniu rozdziału V RODO.

2.3 Podmiot odbierający znajduje się w państwie trzecim, niezależnie od tego, czy podlega on RODO w odniesieniu do danego przetwarzania zgodnie z art. 3, lub jest organizacją międzynarodową.

22. Trzecie kryterium wymaga, aby podmiot odbierający znajdował się geograficznie w państwie trzecim, niezależnie od tego, czy przedmiotowe przetwarzanie wchodzi w zakres RODO, lub aby był organizacją międzynarodową.
23. EROD podkreśla, że kryterium to ma na celu zapewnienie, aby stopień ochrony osób fizycznych zagwarantowany w RODO nie został naruszony w przypadku, gdy dane osobowe nie są już przetwarzane w ramach prawnych EOG (zob. w tym względzie art. 44 zdanie ostatnie i motyw 101 RODO). Może to mieć miejsce dlatego, że RODO nie ma zastosowania do podmiotu odbierającego w odniesieniu do danego przetwarzania, albo dlatego, że dane osobowe, nawet jeżeli przedmiotowe przetwarzanie podlega RODO²¹, są przetwarzane przez podmiot odbierający mający siedzibę poza EOG i w związku z tym mogą podlegać różnym (sprzecznym) ramom prawnym, np. w odniesieniu do ewentualnego nieproporcjonalnego dostępu administracji rządowej do danych osobowych. W tym kontekście istotne są również ewentualne trudności w egzekwowaniu przestrzegania RODO i prawa do środka zaskarżenia względem podmiotów zlokalizowanych poza EOG.

Przykład 10: Podmiot przetwarzający w UE przesyła dane z powrotem administratorowi w państwie trzecim

Przedsiębiorstwo A, będące administratorem niemającym jednostki organizacyjnej w UE, oferuje towary i usługi na rynek UE. Francuskie przedsiębiorstwo B przetwarza dane osobowe w imieniu przedsiębiorstwa A. Przedsiębiorstwo B ponownie przesyła te dane przedsiębiorstwu A. Przetwarzanie przeprowadzone przez podmiot przetwarzający B jest objęte RODO w odniesieniu do szczególnych obowiązków podmiotu przetwarzającego zgodnie z art. 3 ust. 1, ponieważ ma ono miejsce w kontekście działalności prowadzonej przez jego jednostkę organizacyjną w UE. Przetwarzanie dokonywane przez przedsiębiorstwo A jest również objęte RODO, ponieważ art. 3 ust. 2 ma zastosowanie do tego przedsiębiorstwa. Ponieważ jednak przedsiębiorstwo A znajduje się w państwie trzecim, ujawnienie danych z przedsiębiorstwa B do przedsiębiorstwa A uznaje się za przekazanie do państwa trzeciego i w związku z tym rozdział V ma zastosowanie.

²¹ Jak wspomniano powyżej, kwestię tego, czy przedmiotowe przetwarzanie spełnia wymogi określone w art. 3 RODO, tj. czy podmiot odbierający podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania, EROD rozwinęła w Wytycznych 3/2018 w sprawie terytorialnego zakresu stosowania RODO (art. 3).

Przykład 11: Dostęp zdalny do danych w UE przez podmiot przetwarzający z państwa trzeciego działający w imieniu administratorów w UE

Przedsiębiorstwo w państwie trzecim (przedsiębiorstwo Z), które nie ma siedziby w UE, oferuje przedsiębiorstwom w UE usługi jako podmiot przetwarzający. Przedsiębiorstwo Z, działające jako podmiot przetwarzający w imieniu administratorów w UE, uzyskuje dostęp zdalny, np. do celów wsparcia, do danych przechowywanych w UE. Ponieważ przedsiębiorstwo Z ma siedzibę w państwie trzecim, taki dostęp zdalny skutkuje przekazaniem danych przez administratorów w UE do ich podmiotu przetwarzającego (przedsiębiorstwa Z) w państwie trzecim w rozumieniu rozdziału V.

24. W tym kontekście warto również wspomnieć o sytuacji, w której administrator w UE korzysta z usług podmiotu przetwarzającego w UE podlegającego prawodawstwu państwa trzeciego. W takim przypadku jest możliwe, że podmiot przetwarzający otrzyma od administracji rządowej wnioski o dostęp do tych danych, a wówczas – jeżeli podmiot przetwarzający odpowie na taki wniosek – będzie miało miejsce przekazanie danych osobowych. W takiej sytuacji należy pamiętać, że zgodnie z art. 28 ust. 1 i motywem 81 RODO administratorzy mogą korzystać wyłącznie z usług podmiotów przetwarzających, które zapewniają wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych spełniających wymogi RODO. W tym kontekście w RODO wskazano nie tylko na wiedzę fachową i zasoby, ale również na wiarygodność, co do której można mieć pewne wątpliwości, jeżeli podmiot przetwarzający podlega przepisom państwa trzeciego, które mogą uniemożliwić mu wypełnianie obowiązków podmiotu przetwarzającego. Ocena tego, czy podmiot przetwarzający zapewnia wystarczające gwarancje, dotyczy również zgodności przetwarzania z prawem oraz poszanowania zasady integralności i poufności, za którą administrator odpowiada zgodnie z art. 5 ust. 2 RODO²².

²² Zob. również Wytyczne EROD 07/2020 dotyczące pojęć administratora i podmiotu przetwarzającego zawartych w RODO, pkt 119–120.

Przykład 12: Administrator w UE korzysta z usług podmiotu przetwarzającego w UE podlegającego prawodawstwu państwa trzeciego

Duńskie przedsiębiorstwo X, działając w charakterze administratora, zatrudnia przedsiębiorstwo Y z mające jednostkę organizacyjną w UE jako podmiot przetwarzający w jego imieniu. Przedsiębiorstwo Y jest jednostką zależną przedsiębiorstwa Z (jednostki dominującej) z państwa trzeciego. Przedsiębiorstwo Y przetwarza dane przedsiębiorstwa X wyłącznie w UE i nikt spoza UE, w tym jednostka dominująca Z, nie ma dostępu do danych. Ponadto z umowy między przedsiębiorstwem X a przedsiębiorstwem Y wynika, że przedsiębiorstwo Y przetwarza dane osobowe wyłącznie na udokumentowane polecenie przedsiębiorstwa X, chyba że wymaga tego prawo UE lub prawo państwa członkowskiego, któremu podlega przedsiębiorstwo Y. Przedsiębiorstwo Y podlega jednak prawodawstwu państwa trzeciego ze skutkiem eksterytorialnym, co w tym przypadku oznacza, że przedsiębiorstwo Y może otrzymywać od organów państw trzecich wnioski o dostęp. Ponieważ przedsiębiorstwo Y nie znajduje się w państwie trzecim (ale jest przedsiębiorstwem unijnym podlegającym art. 3 ust. 1 RODO), ujawnienie danych przez przedsiębiorstwo X (administratora) przedsiębiorstwu Y (podmiotowi przetwarzającemu) nie jest równoznaczne z przekazaniem, a rozdział V RODO nie ma zastosowania. Jak wspomniano, możliwe jest jednak, że przedsiębiorstwo Y otrzyma od organów państwa trzeciego wnioski o udzielenie dostępu, a jeżeli przedsiębiorstwo Y zastosuje się do takiego wniosku, takie ujawnienie danych będzie uznane za przekazanie w rozumieniu rozdziału V. Jeżeli przedsiębiorstwo Y zastosuje się do wniosku z naruszeniem polecenia administratora, a tym samym art. 28 RODO, przedsiębiorstwo Y będzie uznane za niezależnego administratora w odniesieniu do tego przetwarzania na podstawie art. 28 ust. 10 RODO. W takiej sytuacji przed zaangażowaniem podmiotu przetwarzającego przedsiębiorstwo X (administrator) powinno ocenić te okoliczności w celu zagwarantowania, że zgodnie z wymogami art. 28 RODO korzysta wyłącznie z usług podmiotów przetwarzających zapewniających wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, tak aby przetwarzanie było zgodne z RODO, w tym z rozdziałem V, a także w celu zapewnienia umowy lub aktu prawnego regulujących przetwarzanie przez podmiot przetwarzający.

3 KONSEKWENCJE PRZEKAZYWANIA DANYCH OSOBOWYCH

25. Jeżeli spełnione są wszystkie kryteria określone przez EROD, ma miejsce „przekazanie danych do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej”. Przekazanie oznacza zatem, że dane osobowe są przesyłane lub udostępniane przez administratora lub podmiot przetwarzający (podmiot przekazujący), którzy w odniesieniu do danego przetwarzania podlegają RODO zgodnie z art. 3, innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu (podmiotowi odbierającemu) w państwie trzecim – niezależnie od tego, czy podmiot ten podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania – lub organizacji międzynarodowej.
26. W konsekwencji podmiot przekazujący musi przestrzegać warunków określonych w rozdziale V i dokonywać takiego przekazywania w ramach jednego z instrumentów mających na celu ochronę danych osobowych po ich przekazaniu do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej.
27. Takim instrumentem może być decyzja stwierdzająca odpowiedni stopień ochrony przyjęta przez Komisję Europejską, uznająca istnienie odpowiedniego stopnia ochrony w państwie trzecim lub organizacji międzynarodowej, do których przekazywane są dane (art. 45), lub – w przypadku braku takiego odpowiedniego stopnia ochrony – wdrożenie przez podmiot przekazujący (administratora lub

podmiot przetwarzający) odpowiednich zabezpieczeń przewidzianych w art. 46²³. Ponadto zgodnie z art. 49 w szczególnych sytuacjach i pod pewnymi warunkami dane osobowe mogą być przekazywane do państwa trzeciego lub organizacji międzynarodowej bez zapewnienia odpowiedniego stopnia ochrony lub wdrożenia odpowiednich zabezpieczeń²⁴.

28. Główne rodzaje instrumentów przekazywania wymienione w art. 46 to:

- standardowe klauzule umowne;
- wiążące reguły korporacyjne;
- kodeksy postępowania²⁵;
- mechanizmy certyfikacji²⁶;
- klauzule umowne *ad hoc*;
- umowy międzynarodowe i uzgodnienia administracyjne²⁷.

29. Treść zabezpieczeń przewidzianych w instrumentach przekazywania musi być dostosowana do danej sytuacji. Na przykład gwarancje, które mają być zapewnione w odniesieniu do przekazywania danych osobowych przez podmiot przetwarzający, nie są takie same jak gwarancje, które mają być zapewnione w przypadku przekazywania danych przez administratora²⁸. Podobnie w przypadku przekazywania danych osobowych administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim, który podlega już RODO w odniesieniu do danego przetwarzania, należy zauważyć, że RODO ma już zastosowanie w całości. W związku z tym w przypadku takiego scenariusza przy opracowywaniu odpowiednich instrumentów przekazywania, o których mowa w art. 46, a mianowicie standardowych klauzul umownych²⁹ lub klauzul umownych *ad hoc*³⁰, należy wziąć pod uwagę sytuację określoną

²³ W tym kontekście zob. również Zalecenia EROD 01/2020 dotyczące środków uzupełniających narzędzia przekazywania w celu zapewnienia zgodności z unijnym stopniem ochrony danych osobowych.

²⁴ Zob. Wytyczne EROD 2/2018 w sprawie wyjątków określonych w art. 49 rozporządzenia 2016/679.

²⁵ EROD przyjęła Wytyczne 04/2021 dotyczące kodeksów postępowania jako narzędzi do przekazywania danych.

²⁶ EROD przyjęła Wytyczne 07/2022 dotyczące certyfikacji jako narzędzia do przekazywania danych.

²⁷ EROD przyjęła Wytyczne 2/2020 w sprawie art. 46 ust. 2 lit. a) i art. 46 ust. 3 lit. b) rozporządzenia 2016/679 dotyczącego przekazywania danych osobowych między organami i podmiotami publicznymi z EOG i spoza EOG.

²⁸ Zob. np. poszczególne zabezpieczenia określone w module pierwszym i trzecim w załączniku do decyzji wykonawczej Komisji (UE) 2021/914 z dnia 4 czerwca 2021 r. w sprawie standardowych klauzul umownych dotyczących przekazywania danych osobowych do państw trzecich na podstawie rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 („decyzja wykonawcza”).

²⁹ Standardowe klauzule umowne przyjęte przez Komisję Europejską w dniu 4 czerwca 2021 r. zgodnie z art. 1 decyzji wykonawczej przewidują odpowiednie zabezpieczenia na potrzeby podlegającego RODO przekazywania danych osobowych przez podmioty przekazujące podmiotom odbierającym, których przetwarzanie tych danych *nie podlega RODO*. Należy zauważyć, że dotyczy to zakresu stosowania standardowych klauzul umownych i nie stanowi o interpretacji pojęcia przekazywania w rozumieniu rozdziału V RODO.

³⁰ Należy zauważyć, że zgodnie z art. 40 ust. 3 kodeksów postępowania mogą przestrzegać administratorzy lub podmioty przetwarzające, którzy *nie podlegają RODO*, w celu zapewnienia odpowiednich zabezpieczeń określonych w art. 46 ust. 2 lit. e). Podobnie zgodnie z art. 42 ust. 2 mechanizmy certyfikacji oraz znaki jakości i oznaczenia w dziedzinie ochrony danych mogą być ustanowione w celu wykazania odpowiednich zabezpieczeń określonych w art. 46 ust. 2 lit. f), zapewnionych przez administratorów lub podmioty przetwarzające, którzy *nie podlegają RODO*. Dlatego też EROD uznała obecnie standardowe klauzule umowne i klauzule *ad hoc* za dostępne i najodpowiedniejsze narzędzia przekazywania na potrzeby przepływów danych do podmiotów odbierających podlegających RODO. Niezależnie od tego kodeksy postępowania i certyfikacja odgrywają ważną rolę jako narzędzia dla administratorów i podmiotów przetwarzających służące zapewnieniu i wykazaniu zgodności z RODO w odniesieniu do operacji przetwarzania wchodzących w zakres RODO zgodnie z art. 3. W związku z tym

w art. 3, aby nie powielać obowiązków wynikających z RODO, lecz uwzględnić w nich elementy, które wiążą się konkretnie z ryzykiem związanym z faktem, że podmiot odbierający ma siedzibę w państwie trzecim, np. w celu rozwiązania kwestii ewentualnych sprzecznych przepisów krajowych i dostępu administracji rządowej w państwie trzecim, a także trudności w egzekwowaniu i wykonywaniu prawa do środka zaskarżenia względem podmiotu spoza UE. Instrumenty takie powinny na przykład dotyczyć środków, które należy wdrożyć w przypadku kolizji przepisów między prawodawstwem państwa trzeciego a RODO oraz w przypadku wniosków państw trzecich o ujawnienie danych. EROD zachęca i jest gotowa do współpracy przy opracowywaniu instrumentu przekazywania takiego jak nowy zestaw standardowych klauzul umownych zgodnie z art. 46 ust. 2 lit. c), w przypadkach gdy podmiot odbierający podlega RODO w odniesieniu do danego przetwarzania. EROD odnotowuje, że Komisja Europejska wskazała, iż jest w trakcie opracowywania dodatkowego zestawu standardowych klauzul umownych na potrzeby takiego scenariusza, który to zestaw będzie obejmował wymogi mające już zgodnie z RODO bezpośrednie zastosowanie do takich administratorów i podmiotów przetwarzających³¹.

30. Z kolei jeżeli kryteria określone przez EROD nie są spełnione, przekazywanie danych nie ma miejsca i rozdział V RODO nie ma zastosowania.

4 ZABEZPIECZENIA, KTÓRE NALEŻY ZAPEWNIĆ, GDY DANE OSOBOWE SĄ PRZETWARZANE POZA EOG, ALE PRZEKAZANIE NIE MA MIEJSCA

31. W świetle kryteriów określonych powyżej, jeżeli ten sam administrator lub podmiot przetwarzający przetwarza dane poza UE i nie ujawnia ich innemu administratorowi ani podmiotowi przetwarzającemu (np. jeżeli pracownik administratora w UE podróżuje za granicę i ma dostęp do danych tego administratora, kiedy przebywa w państwie trzecim, lub w przypadku bezpośredniego gromadzenia danych od osób fizycznych w UE na podstawie art. 3 ust. 2 RODO), takiej czynności przetwarzania nie należy uznawać za przekazywanie w rozumieniu rozdziału V RODO. W tym kontekście należy jednak pamiętać, że administrator musi przestrzegać przepisów RODO i pozostaje odpowiedzialny za swoje czynności przetwarzania, niezależnie od tego, gdzie są one realizowane. Oznacza to również, że administrator lub podmiot przetwarzający powinni zwrócić szczególną uwagę na ramy prawne państwa trzeciego, które mogą mieć wpływ na ich zdolność do przestrzegania RODO. Chociaż w niektórych przypadkach przesyłanie danych może nie kwalifikować się jako przekazywanie do państwa trzeciego w rozumieniu rozdziału V RODO, z uwzględnieniem scenariusza opisanego w przykładzie 8, takie przetwarzanie może nadal wiązać się ze zwiększonym ryzykiem, ponieważ ma miejsce poza UE, na przykład ze względu na sprzeczne przepisy krajowe lub nieproporcjonalny dostęp administracji rządowej w państwie trzecim. Ryzyko to należy uwzględnić przy wprowadzaniu środków zapewniających zgodność z RODO, w tym środków na podstawie art. 5 („Zasady dotyczące przetwarzania danych osobowych”), art. 24 („Obowiązki administratora”), art. 32 („Bezpieczeństwo przetwarzania”), art. 33 („Zgłaszanie naruszenia ochrony danych osobowych”), art. 35 („Ocena skutków dla ochrony danych”), art. 48 („Przekazywanie lub ujawnianie niedozwolone na mocy prawa Unii”) itp.

przestrzeganie obu tych rodzajów instrumentów może być brane pod uwagę przy przekazywaniu danych osobowych administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim podlegającym RODO.

³¹ Zob. https://ec.europa.eu/info/law/law-topic/data-protection/international-dimension-data-protection/new-standard-contractual-clauses-questions-and-answers-overview_en

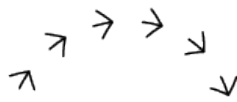
32. W związku ze spoczywającą na nim odpowiedzialnością za przestrzeganie zasad ochrony danych (art. 5) i wykazywanie tego przestrzegania oraz wdrażanie środków technicznych i organizacyjnych uwzględniających m.in. ryzyko wiążące się z przetwarzaniem, o którym mowa w art. 32 RODO, administrator może równie dobrze stwierdzić, że mimo iż przekazywanie nie ma miejsca, aby przeprowadzić lub kontynuować konkretną operację przetwarzania w państwie trzecim, niezbędne są szeroko zakrojone środki bezpieczeństwa, a nawet że taka operacja byłaby niezgodna z prawem. W przypadku gdy przekazywanie ma miejsce, jeżeli nie można zagwarantować stopnia ochrony merytorycznie równoważnego stopniowi ochrony zapewnianemu w Unii, TSUE ostatecznie domaga się zawieszenia lub wstrzymania takiego przekazywania³². W tym względzie Trybunał koncentruje się na ryzyku, jakie wiąże się z konkretną operacją przetwarzania ze względu na jej wymiar transgraniczny. Wymogi te mają również znaczenie przy ocenie sytuacji, które wiążą się z podobnym ryzykiem (choć nie są uznawane za przekazywanie)³³, np. w związku z nieproporcjonalnym dostępem administracji rządowej państw trzecich. Na przykład administrator może stwierdzić, że pracownicy nie mogą zabierać swoich laptopów itp. do niektórych państw trzecich. W tym kontekście, jak już wspomniano powyżej, należy podkreślić, że gdy tylko dane zostaną ujawnione poprzez przesłanie lub w inny sposób udostępnione innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu (również będącemu organem publicznym) w państwie trzecim (np. przez pracownika podczas podróży służbowej), wówczas taki przepływ danych będzie stanowił przekazanie w rozumieniu rozdziału V.
33. Co więcej, jeżeli administrator zamierza przetwarzać dane osobowe poza UE (choć przekazywanie nie ma miejsca), administrator powinien co do zasady informować o tym zainteresowane osoby w ramach swoich obowiązków w zakresie przejrzystości, np. dotyczących zapewnienia zgodności z zasadą przejrzystości i rzetelności, która wymaga również od administratorów informowania osób fizycznych o ryzyku związanym z przetwarzaniem³⁴.
34. Podsumowując, administratorzy i podmioty przetwarzające, których przetwarzanie podlega RODO, są odpowiedzialni za wszystkie czynności przetwarzania, niezależnie od miejsca, w którym są one realizowane, a przetwarzanie danych w państwach trzecich może wiązać się ze zwiększonym ryzykiem, w tym w związku z nieproporcjonalnym dostępem administracji rządowej, które należy zidentyfikować i któremu należy odpowiednio zaradzić, aby takie przetwarzanie było zgodne z RODO. EROD oceni potrzebę opublikowania dodatkowych wytycznych dotyczących zabezpieczeń w tym zakresie.

³² Por. wyrok TSUE z dnia 16 lipca 2020 r., Data Protection Commissioner/Facebook Ireland Ltd i Maximilian Schrems, sprawa C-311/18, EU:C:2020:559, pkt 135.

³³ Warto zauważyć, że w takiej ocenie istotny byłby również status danego państwa trzeciego w zakresie odpowiedniego stopnia ochrony.

³⁴ Zob. motyw 39 i 60 RODO oraz Wytyczne Grupy Roboczej Art. 29 dotyczące przejrzystości na mocy rozporządzenia 2016/679 (wp260rev.01), pkt 10.

ZAŁĄCZNIK: ILUSTRACJE DO PRZYKŁADÓW 1–12



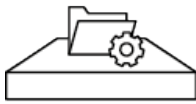
Data flow
Not considered as data transfer



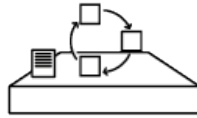
Data transfer
Chapter V GDPR



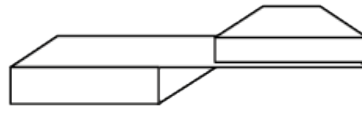
GDPR Articles and Chapters



Controller



Processor



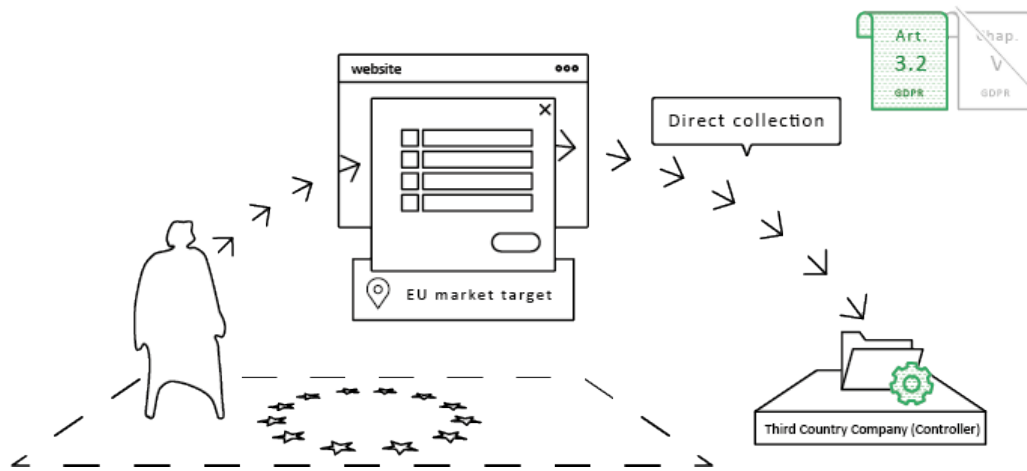
Parent company and subsidiary company



Third country authority

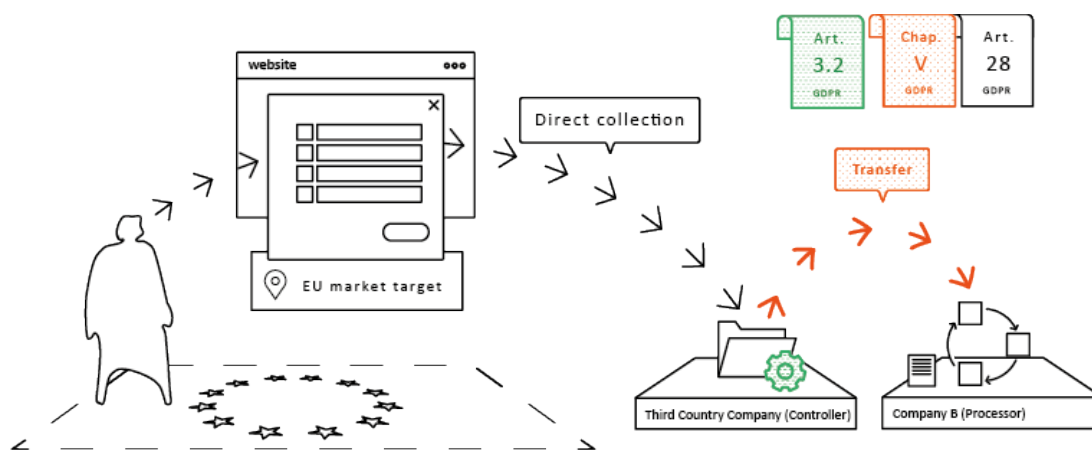


EU / EEA area and limits



Przykład 1: Administrator w państwie trzecim gromadzi dane bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, w UE (zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO)

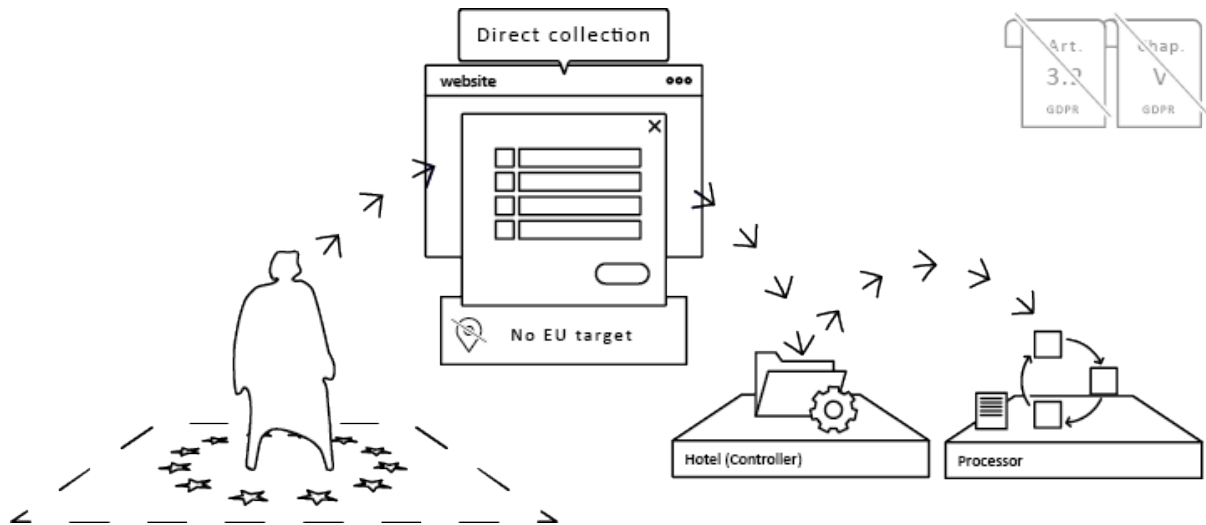
Maria, mieszkająca we Włoszech, wpisuje swoje imię, nazwisko i adres pocztowy w formularzu na stronie internetowej sklepu odzieżowego w celu złożenia zamówienia i otrzymania sukienki kupionej przez internet w swoim miejscu zamieszkania w Rzymie. Internetowy sklep odzieżowy jest prowadzony przez przedsiębiorstwo z państwa trzeciego, które nie prowadzi działalności w UE, ale którego działalność jest ukierunkowana konkretnie na rynek UE. W takim przypadku osoba, której dane dotyczą (Maria), podaje swoje dane osobowe przedsiębiorstwu z państwa trzeciego. Nie stanowi to przekazania danych osobowych, ponieważ dane nie są przekazywane przez podmiot przekazujący (administratora lub podmiot przetwarzający), lecz gromadzone przez administratora bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO. W związku z tym w tym przypadku rozdział V nie ma zastosowania. Niemniej jednak przedsiębiorstwo z państwa trzeciego będzie zobowiązane do stosowania RODO, ponieważ jego operacje przetwarzania podlegają przepisom art. 3 ust. 2.



Przykład 2: Administrator w państwie trzecim gromadzi dane bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, w UE (zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO) i współpracuje z podmiotem przetwarzającym spoza UE w przypadku niektórych czynności przetwarzania

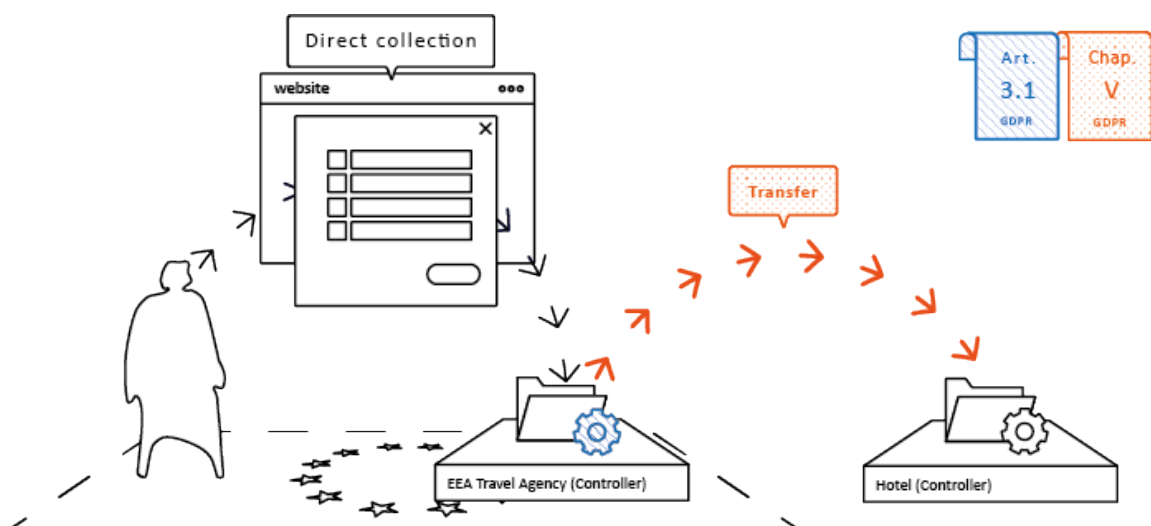
Maria, mieszkająca we Włoszech, wpisuje swoje imię, nazwisko i adres pocztowy w formularzu na stronie internetowej sklepu odzieżowego w celu złożenia zamówienia i otrzymania sukienki kupionej przez internet w swoim miejscu zamieszkania w Rzymie. Internetowy sklep odzieżowy jest prowadzony przez przedsiębiorstwo z państwa trzeciego, które nie prowadzi działalności w UE, ale którego działalność jest ukierunkowana konkretnie na rynek UE. Do realizacji zamówień otrzymanych za pośrednictwem strony internetowej przedsiębiorstwo z państwa trzeciego zaangażowało podmiot przetwarzający spoza EOG. W tym przypadku osoba, której dane dotyczą (Maria), podaje swoje dane osobowe

przedsiębiorstwu z państwa trzeciego, co nie stanowi przekazania danych osobowych, ponieważ dane te są gromadzone bezpośrednio przez administratora zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO. Administrator będzie zatem musiał stosować RODO do przetwarzania tych danych osobowych. W zakresie, w jakim przedsiębiorstwo to angażuje podmiot przetwarzający spoza EOG, takie ujawnienie danych przez przedsiębiorstwo z państwa trzeciego podmiotowi przetwarzającemu spoza EOG stanowi przekazanie i przedsiębiorstwo to będzie zobowiązane do wypełnienia obowiązków określonych w art. 28 i rozdziale V w celu zapewnienia, aby w przypadku przetwarzania danych w jego imieniu przez podmiot przetwarzający spoza EOG stopień ochrony zapewniany przez RODO nie został naruszony.



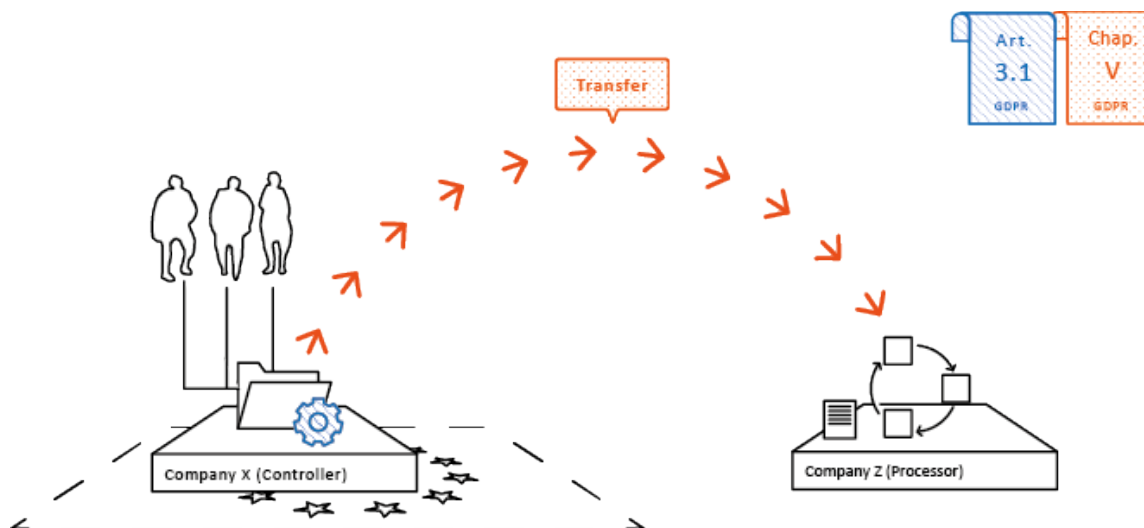
Przykład 3: Administrator danych w państwie trzecim otrzymuje dane bezpośrednio od osoby, której dane dotyczą, w UE (ale nie zgodnie z art. 3 ust. 2 RODO) i współpracuje z podmiotem przetwarzającym spoza UE w przypadku niektórych czynności przetwarzania

Maria, mieszkająca we Włoszech, postanawia zarezerwować pokój w hotelu w Nowym Jorku, korzystając z formularza na stronie internetowej hotelu. Dane osobowe są gromadzone bezpośrednio przez hotel, który nie kieruje swojej działalności do osób fizycznych w EOG ani nie monitoruje ich zachowania. W takim przypadku przekazywanie nie ma miejsca, ponieważ dane są podawane bezpośrednio przez osobę, której dane dotyczą, i gromadzone bezpośrednio przez administratora. Ponadto, ponieważ hotel nie kieruje swojej działalności do osób fizycznych w EOG ani nie monitoruje ich zachowania, RODO nie będzie miało zastosowania, w tym w odniesieniu do wszelkich czynności przetwarzania prowadzonych przez podmioty przetwarzające spoza EOG w imieniu hotelu.



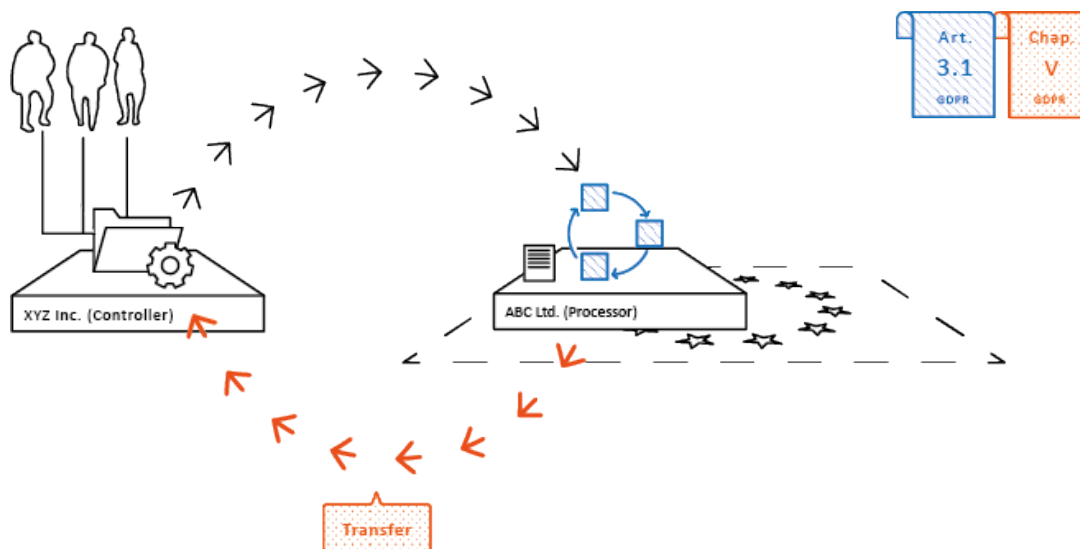
Przykład 4: Dane gromadzone przez platformę w EOG, a następnie przesyłane administratorowi z państwa trzeciego

Maria, mieszkająca we Włoszech, rezerwuje pokój w hotelu w Nowym Jorku, korzystając z usług internetowego biura podróży mającego siedzibę w EOG. Dane osobowe Marii, niezbędne do rezerwacji pokoju hotelowego, są gromadzone przez internetowe biuro podróży z siedzibą w EOG jako administratora i przesyłane do hotelu otrzymującego dane jako odrębnego administratora. Przesłanie danych osobowych do hotelu w państwie trzecim przez biuro podróży z siedzibą w EOG stanowi przekazanie danych osobowych i rozdział V RODO ma zastosowanie.



Przykład 5: Administrator w UE przesyła dane podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim

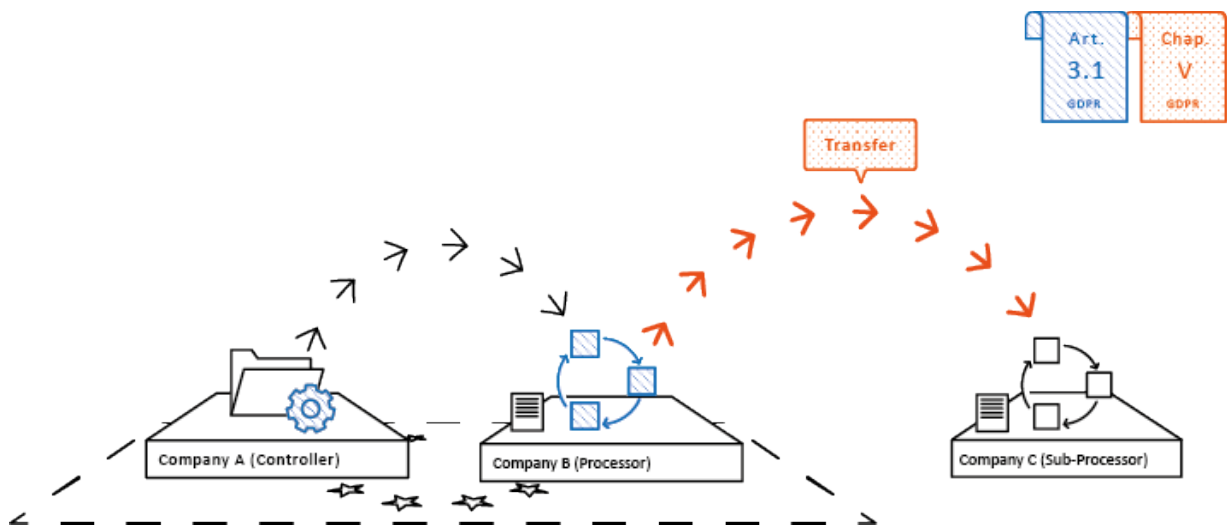
Przedsiębiorstwo X mające jednostkę organizacyjną w Austrii, działające jako administrator, przekazuje dane osobowe swoich pracowników lub klientów przedsiębiorstwu Z w państwie trzecim, które przetwarza te dane jako podmiot przetwarzający w imieniu przedsiębiorstwa X. W tym przypadku dane są dostarczane podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim przez administratora, który w odniesieniu do przedmiotowego przetwarzania podlega RODO. W związku z tym będzie to uznane za przekazanie danych osobowych do państwa trzeciego, a więc rozdział V RODO będzie miał zastosowanie.



Przykład 6: Podmiot przetwarzający w UE przesyła dane z powrotem administratorowi w państwie trzecim

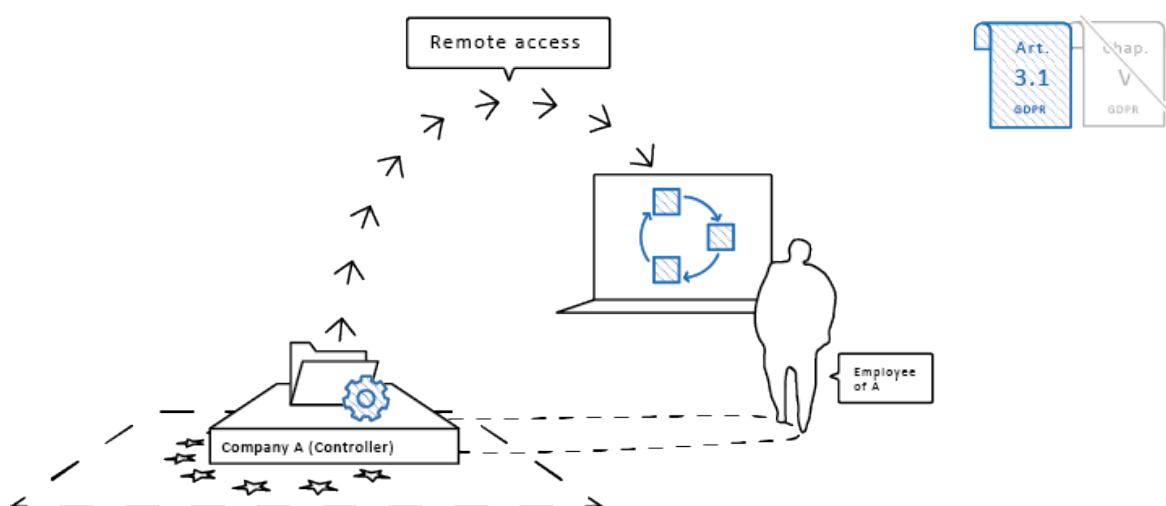
XYZ Inc., administrator niemający jednostki organizacyjnej w UE, przesyła dane osobowe swoich pracowników/klientów, przy czym żadna z tych osób, których dane dotyczą, nie ma siedziby ani miejsca zamieszkania w UE, podmiotowi przetwarzającemu ABC Ltd. w celu przetwarzania tych danych w UE w imieniu XYZ. Przedsiębiorstwo ABC ponownie przesyła te dane do przedsiębiorstwa XYZ. Przetwarzanie dokonane przez ABC (podmiot przetwarzający) jest objęte RODO w odniesieniu do szczególnych obowiązków podmiotu przetwarzającego zgodnie z art. 3 ust. 1, ponieważ ABC ma jednostkę organizacyjną w UE. W związku z tym, że XYZ jest administratorem

w państwie trzecim, ujawnienie danych przez przedsiębiorstwo ABC przedsiębiorstwu XYZ uznaje się za przekazanie danych osobowych i w związku z tym rozdział V ma zastosowanie.



Przykład 7: Podmiot przetwarzający w UE przesyła dane podmiotowi podprzetwarzającemu w państwie trzecim

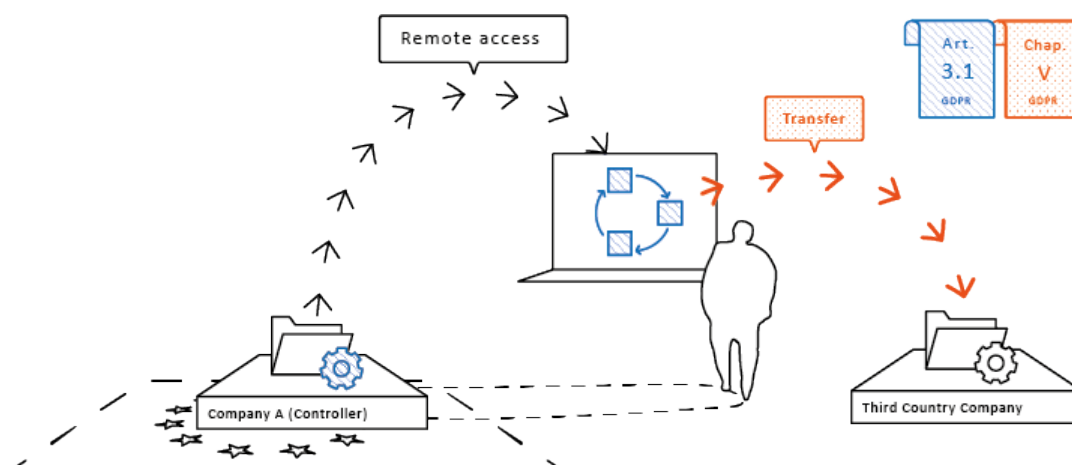
Przedsiębiorstwo A mające jednostkę organizacyjną w Niemczech, działające w charakterze administratora, zaangażowało przedsiębiorstwo B, francuską spółkę, jako podmiot przetwarzający w jego imieniu. Przedsiębiorstwo B zamierza dalej delegować część czynności przetwarzania, które prowadzi w imieniu przedsiębiorstwa A, na podmiot podprzetwarzający, przedsiębiorstwo C z siedzibą w państwie trzecim, a tym samym przesyłać dane w tym celu przedsiębiorstwu C. Przetwarzanie dokonywane zarówno przez przedsiębiorstwo A, jak i jego podmiot przetwarzający B odbywa się w kontekście ich jednostek organizacyjnych w UE i w związku z tym podlega RODO zgodnie z jego art. 3 ust. 1, natomiast przetwarzanie przez przedsiębiorstwo C odbywa się w państwie trzecim. W związku z tym przesłanie danych przez podmiot przetwarzający (przedsiębiorstwo B) podmiotowi podprzetwarzającemu (przedsiębiorstwu C) stanowi przekazanie danych do państwa trzeciego i rozdział V RODO ma zastosowanie.



Przykład 8.1: Pracownik administratora w UE wybiera się w podróż służbową do państwa trzeciego

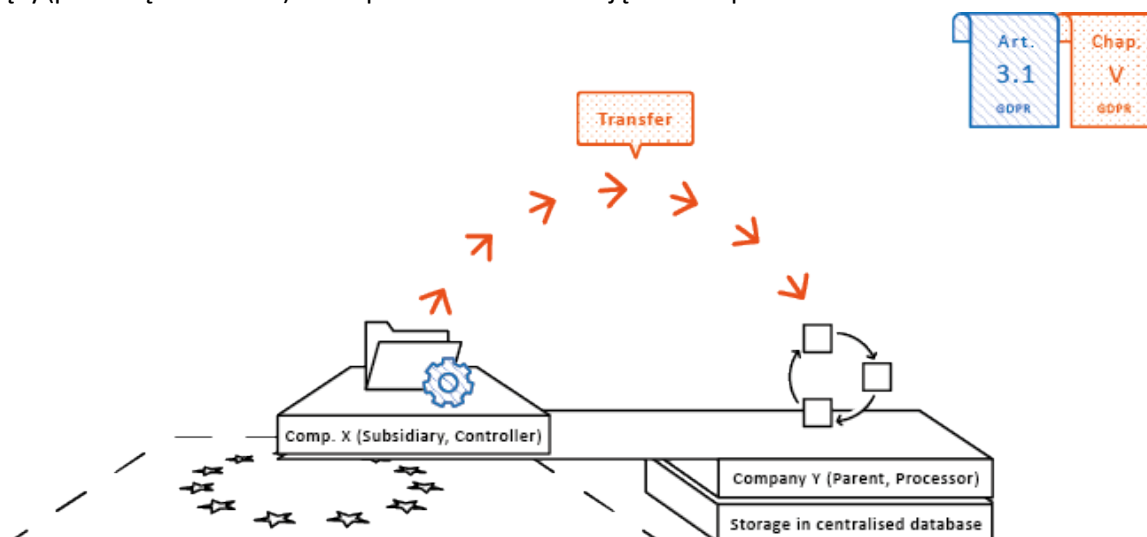
George, pracownik przedsiębiorstwa A z siedzibą w Polsce, wybiera się w podróż do państwa trzeciego na spotkanie i zabiera swój laptop. Podczas pobytu za granicą George korzysta z komputera i uzyskuje zdalny dostęp do danych osobowych w bazach danych jego przedsiębiorstwa, aby sporządzić notatkę. To zabranie ze sobą laptopa i uzyskanie zdalnego dostępu do danych osobowych z państwa trzeciego nie kwalifikuje się jako przekazanie danych osobowych,

ponieważ George nie jest innym administratorem, lecz pracownikiem, a tym samym integralną częścią administratora (przedsiębiorstwa A). W związku z tym przesłanie danych odbywa się w ramach tego samego administratora (przedsiębiorstwa A). Przetwarzanie, w tym dostęp zdalny i czynności przetwarzania prowadzone przez George'a po uzyskaniu dostępu, są wykonywane przez polskie przedsiębiorstwo, tj. administratora mającego jednostkę organizacyjną w Unii, który podlega art. 3 ust. 1 RODO.



Przykład 8.2: Pracownik administratora w UE wybiera się w podróż służbową do państwa trzeciego

George, pracownik przedsiębiorstwa A z siedzibą w Polsce, wybiera się w podróż do państwa trzeciego na spotkanie i zabiera swój laptop. Podczas pobytu za granicą George korzysta z komputera i uzyskuje zdalny dostęp do danych osobowych w bazach danych jego przedsiębiorstwa, aby sporządzić notatkę. To zabranie ze sobą laptopa i uzyskanie zdalnego dostępu do danych osobowych z państwa trzeciego nie kwalifikuje się jako przekazanie danych osobowych, ponieważ George nie jest innym administratorem, lecz pracownikiem, a tym samym integralną częścią administratora (przedsiębiorstwa A). W związku z tym przesłanie danych odbywa się w ramach tego samego administratora (przedsiębiorstwa A). Przetwarzanie, w tym dostęp zdalny i czynności przetwarzania prowadzone przez George'a po uzyskaniu dostępu, są wykonywane przez polskie przedsiębiorstwo, tj. administratora mającego jednostkę organizacyjną w Unii, który podlega art. 3 ust. 1 RODO. Można jednak zauważyć, że gdyby George, jako pracownik przedsiębiorstwa A, przesłał lub udostępnił dane innemu administratorowi lub podmiotowi przetwarzającemu w państwie trzecim, wówczas taki przepływ danych stanowiłby przekazanie w rozumieniu rozdziału V przez podmiot przekazujący (przedsiębiorstwo A) w UE podmiotowi odbierającemu w państwie trzecim.



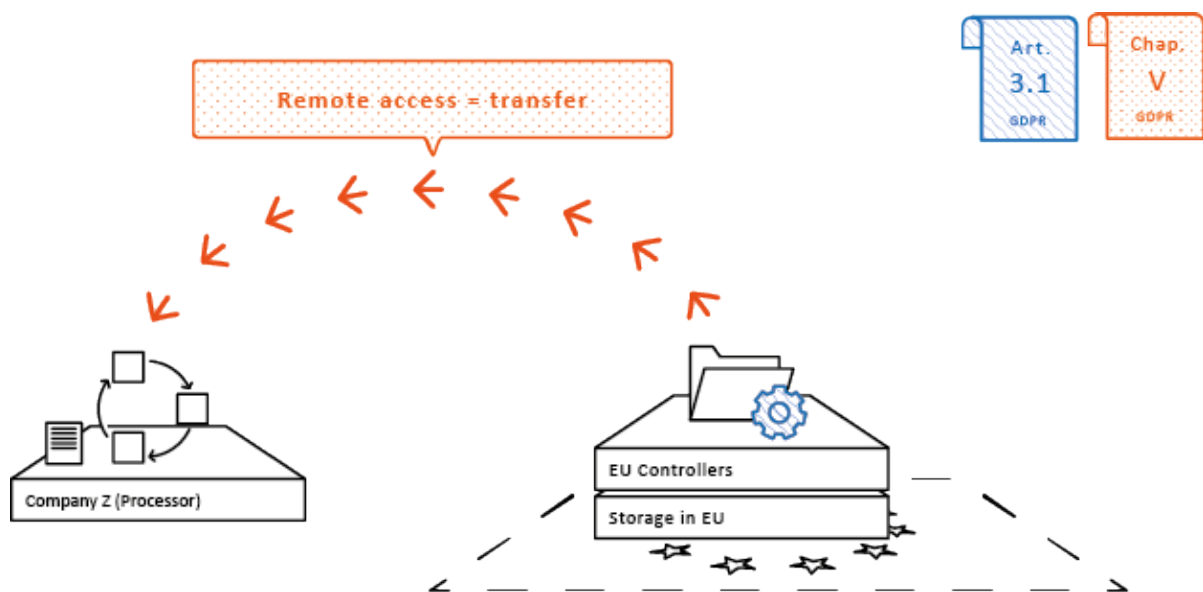
Przykład 9: Jednostka zależna (administrator) w UE udostępnia dane jednostce dominującej (podmiotowi przetwarzającemu) w państwie trzecim

Irlandzkie przedsiębiorstwo X, które jest jednostką zależną przedsiębiorstwa Y (jednostki dominującej) w państwie trzecim, ujawnia przedsiębiorstwu Y dane osobowe swoich pracowników, które mają być przechowywane w scentralizowanej bazie danych dotyczących zasobów ludzkich przez jednostkę dominującą w państwie trzecim. W tym przypadku irlandzkie przedsiębiorstwo X przetwarza (i ujawnia) dane jako pracodawca, a tym samym jako administrator danych, natomiast jednostka dominująca jest podmiotem przetwarzającym. Przedsiębiorstwo X podlega RODO zgodnie z art. 3 ust. 1 w odniesieniu do tego przetwarzania, a przedsiębiorstwo Y ma siedzibę w państwie trzecim. Ujawnienie tych danych kwalifikuje się zatem jako przekazanie do państwa trzeciego w rozumieniu rozdziału V RODO.



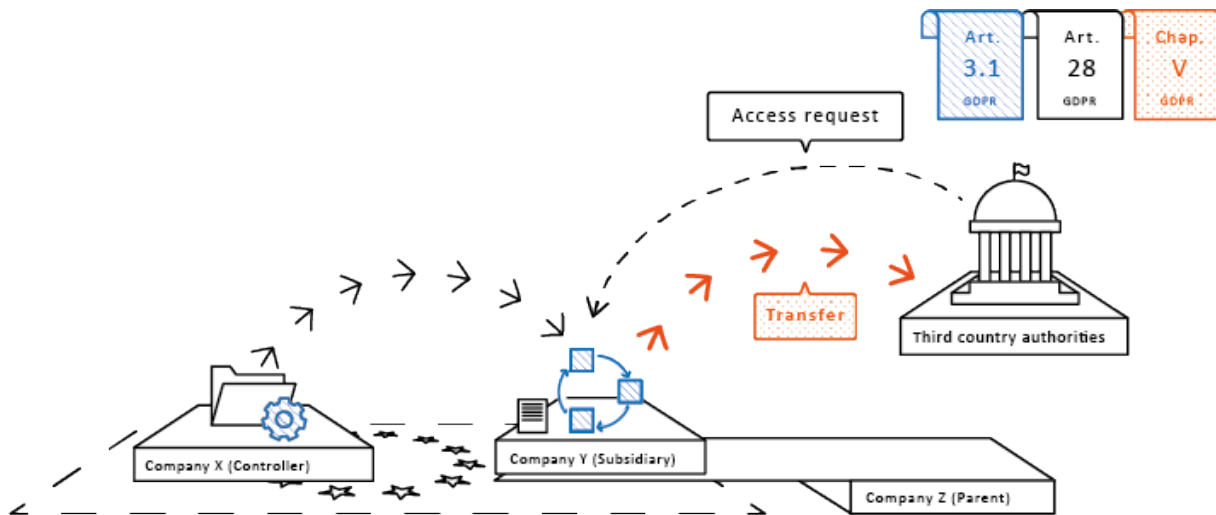
Przykład 10: Podmiot przetwarzający w UE przesyła dane z powrotem administratorowi w państwie trzecim

Przedsiębiorstwo A, będące administratorem niemającym jednostki organizacyjnej w UE, oferuje towary i usługi na rynek UE. Francuskie przedsiębiorstwo B przetwarza dane osobowe w imieniu przedsiębiorstwa A. Przedsiębiorstwo B ponownie przesyła te dane przedsiębiorstwu A. Przetwarzanie przeprowadzone przez podmiot przetwarzający B jest objęte RODO w odniesieniu do szczególnych obowiązków podmiotu przetwarzającego zgodnie z art. 3 ust. 1, ponieważ ma ono miejsce w kontekście działalności prowadzonej przez jego jednostkę organizacyjną w UE. Przetwarzanie dokonywane przez przedsiębiorstwo A jest również objęte RODO, ponieważ art. 3 ust. 2 ma zastosowanie do tego przedsiębiorstwa. Ponieważ jednak przedsiębiorstwo A znajduje się w państwie trzecim, ujawnienie danych z przedsiębiorstwa B do przedsiębiorstwa A uznaje się za przekazanie do państwa trzeciego i w związku z tym rozdział V ma zastosowanie.



Przykład 11: Dostęp zdalny do danych w UE przez podmiot przetwarzający z państwa trzeciego działający w imieniu administratorów w UE

Przedsiębiorstwo w państwie trzecim (przedsiębiorstwo Z), które nie ma jednostki organizacyjnej w UE, oferuje przedsiębiorstwom w UE usługi jako podmiot przetwarzający. Przedsiębiorstwo Z, działające jako podmiot przetwarzający w imieniu administratorów w UE, uzyskuje dostęp zdalny, np. do celów wsparcia, do danych przechowywanych w UE. Ponieważ przedsiębiorstwo Z ma siedzibę w państwie trzecim, taki dostęp zdalny skutkuje przekazaniem danych przez administratorów w UE do ich podmiotu przetwarzającego (przedsiębiorstwa Z) w państwie trzecim w rozumieniu rozdziału V.



Przykład 12: Administrator w UE korzysta z usług podmiotu przetwarzającego w UE podlegającego prawodawstwu państwa trzeciego

Duńskie przedsiębiorstwo X, działając w charakterze administratora, zatrudnia przedsiębiorstwo Y mające jednostkę organizacyjną w UE jako podmiot przetwarzający w jego imieniu. Przedsiębiorstwo Y jest jednostką zależną przedsiębiorstwa Z (jednostki dominującej) z państwa trzeciego. Przedsiębiorstwo Y przetwarza dane przedsiębiorstwa X wyłącznie w UE i nikt spoza UE, w tym jednostka dominująca Z, nie ma dostępu do danych. Ponadto z umowy między przedsiębiorstwem X a przedsiębiorstwem Y wynika, że przedsiębiorstwo Y przetwarza dane osobowe wyłącznie na udokumentowane polecenie przedsiębiorstwa X, chyba że wymaga tego prawo UE lub prawo państwa członkowskiego, któremu podlega przedsiębiorstwo Y. Przedsiębiorstwo Y podlega jednak prawodawstwu państwa trzeciego ze skutkiem eksterytorialnym, co w tym przypadku oznacza, że przedsiębiorstwo Y może otrzymywać od organów państw trzecich wnioski o dostęp. Ponieważ przedsiębiorstwo Y nie znajduje się w państwie trzecim (ale jest przedsiębiorstwem unijnym podlegającym art.3 ust.1 RODO), ujawnienie danych przez przedsiębiorstwo X (administratora) przedsiębiorstwu Y (podmiotowi przetwarzającemu) nie jest równoznaczne z przekazaniem, a rozdział V RODO nie ma zastosowania. Jak wspomniano, możliwe jest jednak, że przedsiębiorstwo Y otrzyma od organów państwa trzeciego wnioski o udzielenie dostępu, a jeżeli przedsiębiorstwo Y zastosuje się do takiego wniosku, takie ujawnienie danych będzie uznane za przekazanie w rozumieniu rozdziału V. Jeżeli przedsiębiorstwo Y zastosuje się do wniosku z naruszeniem polecenia administratora, a tym samym art. 28 RODO, przedsiębiorstwo Y będzie uznane za niezależnego administratora w odniesieniu do tego przetwarzania na podstawie art. 28 ust. 10 RODO. W takiej sytuacji przed zaangażowaniem podmiotu przetwarzającego przedsiębiorstwo X (administrator) powinno ocenić te okoliczności w celu zagwarantowania, że zgodnie z wymogami art. 28 RODO korzysta wyłącznie z usług podmiotów przetwarzających zapewniających wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, tak aby przetwarzanie było zgodne z RODO, w tym z rozdziałem V, a także w celu zapewnienia umowy lub aktu prawnego regulujących przetwarzanie przez podmiot przetwarzający.