



noyb – European Center for Digital Rights
Goldschlagstraße 172/4/3/2
1140 Wien
AUSTRIA

Autoriteit Persoonsgegevens

Bezuidenhoutseweg 30,
P.O. Box 93374,
2509 AJ
Den Haag/The Hague,
NETHERLANDS

KLACHT OP GROND VAN ARTIKEL 77 (1), 80 (1) AVG

noyb Geval-nr: C029-37

ingediend door

■■■■ (geboren op ■■■■ en woonachtig in ■■■■
(hierna de „klager“ genoemd)

vertegenwoordigd door

noyb - European Centre for Digital Rights, een non profit organisatie in de zin van artikel 80, lid 1, van het AVG, met zetel te Goldschlagstraße 172/4/2, 1140 Wien, Oostenrijk, en met registratienummer ZVR: 1354838270 (hierna „noyb“ genoemd)

tegen

Takeaway.com European Operations B.V. (hierna de „verwerkingsverantwoordelijke“), geregistreerd in Oosterdoksstraat 80, 1011 DK, Amsterdam, The Netherlands

en

Google LLC, 1600 Amphitheatre Parkway Mountain View, CA 94043, USA (hierna “Google“)

1. FEITEN EN GRONDEN VAN DE KLACHT

Verwerking van de persoonsgegevens van de klager met behulp van Google Analytics

1. Op 8/17/2020, op het 1:50:00 PM dat de Klager bezocht de verantwoordelijk voor de verwerking 's website (<https://www.thuisbezorgd.nl>; hierna te noemen "de Website"), terwijl ingelogd op de Google-account gekoppeld aan het e-mailadres van de klager [REDACTED]. Op de Website heeft de verwerkingsverantwoordelijke de HTML-code voor Google-services ingesloten (inclusief Google Analytics).
2. Het gebruik van Google Analytics is onderworpen aan de *Servicevoorwaarden van Google Analytics* (Bijlage 1) en de *Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* (Bijlage 2), die zijn bijgewerkt met ingang van 12.08.2020 - *Nieuwe Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* (Bijlage 3). Volgens de *Servicevoorwaarden van Google Analytics* is Google LCC, 1600 Amphitheatre Parkway Mountain View, CA 94043, USA ("Google") de contractuele partner van de verantwoordelijk voor de verwerking. Onder punt 5.1.1(b) van zowel de *Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* als de *New Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* verwerkt Google persoonlijke gegevens namens de verantwoordelijk voor de verwerking en kwalificeert het bedrijf als de verwerker van de verantwoordelijk voor de verwerking krachtens artikel 4 (8) AVG.
3. Tijdens het bezoek van de klager op de website heeft de verantwoordelijk voor de verwerking de persoonsgegevens van de klager verwerkt (ten minste het IP-adres en de cookiegegevens van de klager). Kennelijk zijn in ieder geval enkele van deze gegevens doorgegeven aan Google - zie Bijlage 4: HAR-gegevens van het bezoek aan de website.
4. Op grond van punt 10 van de *Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* is de erwerkingsverantwoordelijken overeengekomen dat Google persoonsgegevens (d.w.z. de persoonsgegevens van de klager) mag opslaan en verwerken "[...] in de Verenigde Staten van Amerika en elk ander land waar Google of een van zijn subverwerkers een bedrijf locatie heeft". Voor een dergelijke overdracht van de persoonsgegevens van de klager door de verantwoordelijk voor de verwerking (een in de EER gevestigd bedrijf) aan Google LLC of haar subverwerkers in de VS (of een ander niet-EER-land) is een rechtsgrondslag op grond van artikel 44 e.v. vereist. AVG.

Doorgifte van de gegevens van de klager aan de VS is onwettig

5. Aangezien het Hof van Justitie het besluit inzake het „EU-VS Privacy Shield” in zaak C-311/18 ("Schrems II", hierna "het arrest" genoemd) ongeldig heeft verklaard, kan de verantwoordelijk voor de verwerking de gegevensoverdracht naar Google in de VS niet langer baseren op een adequaatheidsbesluit op grond van artikel 45 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie. Niettemin bleven de voor de verantwoordelijk voor de verwerking en Google tot bijna vier weken na het arrest vertrouwen op het ongeldig verklaarde "EU-US Privacy Shield", zoals blijkt uit punt 10.2. van de *Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* (bijlage 2).
6. De voor de verantwoordelijk voor de verwerking mag de gegevensoverdracht ook niet baseren op modelcontractbepalingen inzake gegevensbescherming krachtens artikel 46 (2) (c) en (d) AVG, indien het derde land van bestemming op grond van het EU-recht geen passende bescherming biedt voor persoonsgegevens die op grond van die modelcontractbepalingen worden overgedragen (zie punten 134 en 135 van het arrest). Het Hof van Justitie van de Europese Unie heeft uitdrukkelijk vastgesteld dat verdere doorgifte aan ondernemingen die onder 50 U.S.C. § 1881a vallen, niet alleen in strijd is met de

desbetreffende artikelen van hoofdstuk 5 van het AVG, maar ook met de artikelen 7 en 8 van het Handvest van de grondrechten van de Europese Unie en met de essentie van artikel 47 van het Handvest van de grondrechten van de Europese Unie (zie C-362/14 („Schrems I”), overweging 95.). Elke verdere overdracht is derhalve in strijd met het fundamentele recht op privacy, gegevensbescherming en het recht op een doeltreffende voorziening in rechte en op een eerlijk proces.

7. Google komt in aanmerking als dienstveerlener van elektronische communicatiediensten in de zin van 50 U.S. Code § 1881(b)(4) en is als zodanig onderworpen aan Amerikaanse inlichtingenbewaking op grond van 50 U.S.C. § 1881a („FISA 702”). Zoals blijkt uit de „Snowden Slides” (bijlage 5) en het eigen transparantieverslag van Google (zie <https://transparencyreport.google.com/user-data/us-national-security>), verstrekt Google actief persoonsgegevens aan de Amerikaanse autoriteiten onder 50 U.S.C. § 1881a.
8. Bijgevolg kan de verantwoordelijk voor de verwerking niet zorgen voor een passende bescherming van de persoonsgegevens van de klager die aan Google worden doorgegeven. Niettemin hebben de verantwoordelijk voor de verwerking en Google vanaf 12.08.2020 getracht een beroep te doen op standaardbepalingen inzake gegevensbescherming voor gegevensoverdrachten naar de VS, zoals blijkt uit punt 10.2. van de *nieuwe Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* (Bijlage 3).
9. Deze praktijken genegeerd overweging §§134 en 135 van het arrest, dat de verantwoordelijk voor de verwerking wettelijk verplicht om zich te onthouden van de overdracht van persoonsgegevens van de klager - of van andere persoonlijke gegevens - aan Google in de VS. Meer dan een maand na het arrest heeft de verantwoordelijk voor de verwerking dit nog steeds niet gedaan.
10. Evenzo blijft Google gegevensoverdrachten uit de EU/EER accepteren op grond van de standaardbepalingen inzake gegevensbescherming, ondanks de duidelijke uitspraak van het HvJEU en in strijd met de artikelen 44 tot en met 49 van de AVG. Voorts maakt Google, in strijd met artikel 48 AVG, persoonsgegevens van de EU/EER bekend aan de regering van de VS. In meerdere openbare verklaringen heeft Google erkend dat het deze praktijk niet heeft veranderd:

„De Privacy Shield-frameworks (privacyschild) bieden een mechanisme om te voldoen aan de vereisten voor gegevensbescherming wanneer persoonsgegevens worden doorgegeven van de EER, het Verenigd Koninkrijk of Zwitserland naar de Verenigde Staten en andere landen. Hoewel het Swiss-U.S. Privacy Shield (Zwitserland-VS privacyschild) momenteel geldig blijft, stapt Google over op standaard contractclausules voor relevante gegevensdoorgiften vanwege de recente rechterlijke uitspraak van het Hof van Justitie van de Europese Unie die het EU-U.S. Privacy Shield (EU-VS privacyschild) ongeldig verklaarde. Standaard contractclausules daarentegen zijn volgens de rechterlijke uitspraak nog steeds een geldig juridisch mechanisme om gegevens onder de AVG door te geven. We streven naar een wettelijke basis voor gegevensdoorgiften in overeenstemming met de toepasselijke wetgeving voor gegevensbescherming.”

https://support.google.com/analytics/answer/6004245?hl=nl&ref_topic=2919631

11. Op grond van de artikelen 58 en 83 AVG kan de bevoegde toezichthoudende autoriteit haar correctieve en sanctionerende bevoegdheden gebruiken tegen zowel de voor de verwerking verantwoordelijke als zijn verwerker Google.
12. Volgens het arrest moet de bevoegde toezichthoudende autoriteit de doorgifte van persoonsgegevens naar het betrokken derde land op grond van artikel 58 (2) (f) en (j), van het arrest opschorten of beëindigen (zie punt 135 van het arrest).

2. TOEPASSINGEN

De klager verzoekt hierbij de bevoegde toezichthoudende autoriteit, op grond van de bevoegdheden van artikel 58 AVG

- (1) de klacht volledig op grond van artikel 58 (1) AVG te onderzoeken, en vaststellen
 - (a) welke persoonsgegevens door de verantwoordelijk voor de verwerking overgedragen zijn aan Google LLC in de Verenigde Staten van Amerika of aan een ander derde land of een internationale organisatie;
 - (b) op welke overdrachtsmechanismen krachtens artikel 44 e.v. AVG de verwerkingsverantwoordelijke deze gegevensoverdracht heeft gebaseerd;
 - (c) of de bepalingen van de toepasselijke *Servicevoorwaarden van Google Analytics* en (nieuwe) *Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads* al dan niet voldoen aan de vereisten van artikel 28 AVG met betrekking tot de overdracht van persoonsgegevens naar derde landen;
- (2) onmiddellijk verbod of een opschorting van gegevensstromen van de verwerkingsverantwoordelijke naar Google LLC in de Verenigde Staten van Amerika oplegt en de terugkeer van dergelijke gegevens naar de EU/EER of een ander land dat passende bescherming biedt krachtens artikel 58 (2) (d), (f) en (j) AVG gelast;
- (3) een doeltreffende, evenredige en afschrikkende boete oplegt aan de voor de verwerking verantwoordelijke en aan Google op grond van artikel 83 (5) (c) AVG, rekening houdend met het feit dat
 - (a)) de betrokkene is hoogstwaarschijnlijk slechts één van de duizenden gebruikers (artikel 83 (2) (a) AVG);
 - (b) er is meer dan een maand verstreken sinds het arrest C-311/18 van het Hof van Justitie en de verwerkingsverantwoordelijke heeft geen stappen ondernomen om zijn verwerkingsactiviteiten in overeenstemming te brengen met de bepalingen van de AVG (artikel 83 (2) (b) AVG).

Wenen, 17.08.2020

Bijlagen:

- 01 – Servicevoorwaarden van Google Analytics
- 02 – Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads
- 03 – New Voorwaarden voor gegevensverwerking van Google Ads
- 04 – HAR-gegevens van het websitebezoek
- 05 – “Snowden Slides”
- 06- Vertegenwoordigingsovereenkomst