

Bestemmelser om personvern i Statens Standardavtaler (SSA)

Som følge av den nye personvernforordning (gjennomført i norsk rett den 20. juli 2018) ble det i vår tatt inn et nytt avsnitt i SSA-ene. Difis intensjon var å sikre at ansvar for brudd på personvernforordningen var regulert i samsvar med personvernforordningens art. 82. Art 82 om rett til erstatning og erstatningsansvar ved brudd på forordningen avviker imidlertid noe fra de alminnelige bestemmelser om erstatning i SSA. Blant annet inneholder forordningen ikke bestemmelser om ansvarsbegrensning. Derfor ble det presisert, at denne type brudd falt utenfor den alminnelige regulering om erstatningsbegrensning. Reguleringen ble lagt inn i kapitlet om «Leverandørens mislighold» under punktet «Erstatningsbegrensning».

Difis opprinnelige formulering utløste en del innvendinger fra bransjen. Difi startet derfor en prosess hvor både leverandører og oppdragsgivere, samt eksterne rådgivere var representert. Målet var å diskutere hvordan forordningen best kan ivaretas i SSA-ene. Difi har fått mange nyttige innspill i denne prosessen. Difi har funnet det nyttig å invitere representanter for bransjen til møter i en referansegruppe for å diskutere de aktuelle problemstillingene. Leverandørsiden har vært representert ved IKT-Norge og deres juridiske rådgiver, samt større leverandører. Oppdragsgiversiden har vært representert av KS og større oppdragsgivere, både statlige og kommunale. Difi takker for alle bidrag og innspill mottatt i denne dialogen. Difi har videre hentet inn juridiske vurderinger fra eksterne juridiske rådgivere, i Kluge Advokatfirma AS og Wikborg Rein Advokatfirma AS. Samlet har dette gitt et solid grunnlag for de beslutninger Difi må ta som forvalter av SSA-ene.

Difi har kommet frem til følgende konklusjon:

Rett til erstatning og erstatningsansvar i henhold til art. 82

Personvernforordningen (GDPR) er vedtatt i EU og gjennomført i norsk lov uten endringer. Det er svært begrensede muligheter for nasjonale tilpasninger av forordningens bestemmelser. Difi forutsetter at alle interesser og argumenter er hørt og vurdert i prosessen frem til vedtakelsen av personvernforordningen. Bestemmelser om overtredelsesgebyr, erstatningsansvar, solidaransvar og regress er innført uten bestemmelser om ansvarsbegrensning. Difi viderefører på denne bakgrunn fordelingen av ansvar som følger av art 82. Av den nye formulering følger at rett til erstatning og erstatningsansvar reguleres av bestemmelsene i personvernforordningen art 82. Difi mener dette er klargjørende. For å bidra til ytterligere klarhet har Difi presisert at ansvaret som følger av GDPR ikke er begrenset til noe beløp eller andel av kontraktsverdi (slik det er for annet erstatningsansvar under SSA-ene). Med denne formuleringen viderefører Difi bestemmelsene i GDPR, uten at det innebærer noe ekstra ansvar for leverandørene. Avvik fra den ordning som følger av GDPR ville kunne ha konsekvenser for balansen mellom partene, fordeling av risiko og preventive hensyn.

Overtredelsesgebyr i henhold til art. 83

Ved brudd på bestemmelsene i personvernforordningen kan de ulike parter, både behandlingsansvarlig og databehandler (både kunde og leverandør), bli ilagt overtredelsesgebyr. Difi har vurdert dette. Difi legger til grunn at eventuelle overtredelsesgebyr vil bli ilagt og utmålt på individuelt grunnlag. Difi finner det derfor hensiktsmessig å innta i SSA-ene en slik presisering.

Ny formulering

Difis nye formulering tar utgangspunkt i en direkte henvisning til gjeldende regelverk, samt presisering av ansvar ved overtredelsesgebyr.

Den nye formuleringen vil ha følgende ordlyd:

Partenes erstatningsansvar for skade som rammer den registrerte eller andre fysiske personer og som skyldes overtredelse av personvernforordningen (forordning 2016/679), personopplysningsloven med forskrifter eller annet regelverk som gjennomfører personvernforordningen, følger av bestemmelsene i personvernforordningen artikkel 82.

Erstatningsbegrensningen i punkt x.x kommer ikke til anvendelse for ansvar som følger av personvernforordningen artikkel 82.

Partene er hver for seg ansvarlige for overtredelsesgebyr ilagt i henhold til personvernforordningens (forordning 2016/679) art. 83.

Den nye ordlyden blir lagt inn under punktet om personopplysninger i følgende avtaler: SSA-L, SSA-D, SSA-O, SSA-S, SSA-T og SSA-V.