

# **Esin DigiDiary**

## **Monthly Tech Litigation Digest: German Court's Decision on Cookie Management Providers**

The Wiesbaden Administrative Court ("**Court**") prohibited the use of a cookie consent management platform hosted by a US-based service provider by the RheinMain University of Applied Sciences ("**University**") in its decision ("**Decision**") dated 1 December 2021. The Court evaluated that the use of a consent management platform hosted by a US-based provider constitutes a cross-border data transfer under the General Data Protection Regulation (GDPR). The Decision was made in interim proceedings, and is therefore not final and binding. However, the findings of the Court are important as they concern the cookie practices of companies.

### **Background**

The University uses a consent management platform on its website to store the cookie preferences of visitors, and the consent management platform uses a US-based hosting provider for its services. The applicant requested that the University cease its collaboration with the consent management platform on the grounds that this collaboration causes visitor data to be transferred to the US.

### **Evaluation of the Court**

The Court first concluded that, in the case at hand, the data in question is considered to be personal data. The consent management platform processes the user key, which identifies the website visitor, and the IP addresses of the visitors. The combination of the user key and IP addresses allows the visitors to be identified; therefore, it constitutes personal data.

The Court further decided that the University is the data controller responsible for the transfer of this data. The Court evaluated that even though the University does not transfer the data itself, by incorporating the consent management platform into its website, the University decides on the collection and transfer of the personal data and moreover establishes the purpose of processing. Accordingly, from the Court's perspective, the University qualifies as a data controller.

The most important analysis of the Court is on the data transfer aspect of the case. The Court considered the use of a cookie management platform that uses a US-based hosting provider as a cross-border data transfer under the GDPR. The Court decided that the transfer occurs if there is a chance of non-EU authorities' access to the data, regardless of whether the data leaves the EU or not. This argument of the Court is based on the fact that the hosting provider is established in the US and is subject to the CLOUD Act. As per the CLOUD Act, the US authorities may request that the relevant companies hand over the stored data. The Court further argued that such transfer is also prohibited under the Schrems II decision held by the EU Court of Justice.

Moreover, the Court emphasized that, in the case at hand, the University has failed to (i) obtain the explicit consent of the data subjects and (ii) inform the data subjects of the possible risks of such transfer under the CLOUD Act. It further stated that it was not necessary for the University to transfer such data. The Court did not touch on the use of Standard Contractual Clauses ("**SCC**") in its evaluation.

## Importance of the Decision

The Decision is subject to interim proceedings and is not yet binding. Therefore, it may be appealed. However, the Court's perspective on the use of US-based cookie management providers is important and concerns many European companies operating websites. The companies that use US-based hosting providers for their cookie-plugins should consider the findings of the Court, since such practice may trigger cross-border data transfer restrictions. One significant aspect is that it is not clear whether the University duly applied SCCs to ensure legitimate transfer, as the SCCs did not appear to play a part in the Court's Decision.

# Esin DigiDiary

## Aylık Teknoloji Uyuşmazlıkları Bülteni:

### Alman Mahkemesi'nin Çerez Hizmet Sağlayıcılarına İlişkin Kararı

Wiesbaden İdare Mahkemesi ("**Mahkeme**") 1 Aralık 2021 tarihli kararında ("**Karar**") RheinMain Üniversitesi'nin ("**Üniversite**") çerezlere ilişkin ABD'de bulunan rıza yönetim platformunu kullanmasını yasakladı. Mahkeme, yer sağlayıcısı ABD'de bulunan rıza yönetim platformunun kullanılmasının Genel Veri Koruma Tüzüğü ("**GDPR**") kapsamında yurt dışına veri aktarımı teşkil ettiğine karar verdi. Karar ihtiyati tedbir kararı olarak verilmiştir ve bu nedenle nihai ve bağlayıcı değildir. Ancak Mahkeme'nin tespitleri, şirketlerin çerez uygulamalarına ilişkin değerlendirmeleri açısından önem arz etmektedir.

### Karar'a konu olay

Üniversite, internet sitesinde ziyaretçilerin çerez tercihlerini saklamak için bir rıza yönetim platformu kullanmaktadır. Söz konusu rıza yönetim platformu, ABD merkezli bir yer sağlayıcısından hizmet almaktadır. Başvurucu ("**Başvurucu**"), ziyaretçilerin kişisel verilerinin ABD'ye aktarılması nedeniyle Üniversite'nin rıza yönetim platformunu kullanımının durdurulmasını talep etmiştir.

### Mahkemenin değerlendirmesi

Mahkeme, öncelikle Karar'a konu verilerin kişisel veri teşkil ettiğine karar vermiştir. Şöyle ki, rıza yönetim platformu, internet sitesi ziyaretçisini tanımlayan kullanıcı anahtarını ve ziyaretçilerin IP adreslerini toplamaktadır. Kullanıcı anahtarı ve IP adreslerinin birleşimi, ziyaretçilerin belirlenmesini sağlamaktadır. Bu nedenle söz konusu veriler kişisel veri teşkil etmektedir.

Mahkeme ayrıca, bu verilerin aktarımından Üniversite'nin sorumlu olduğuna karar vermiştir. Mahkeme, verilerin aktarımını Üniversite gerçekleştirirse de, rıza yönetim platformunu internet sitesine dahil ederek, Üniversite'nin kişisel verilerin toplanmasına ve aktarılmasına karar verdiğini ve ayrıca işleme amacını belirlediğini değerlendirmiştir. Mahkeme Üniversite'yi veri sorumlusu olarak nitelendirmektedir.

Mahkeme'nin en önemli analizi veri aktarımı hususundadır. Mahkeme, ABD merkezli bir yer sağlayıcısını kullanan çerez yönetim platformunun kullanımını GDPR kapsamında yurt dışına veri aktarımı olarak değerlendirmiştir. Mahkeme, verilerin Avrupa Birliği'nin dışına çıkıp çıkmadığını dikkate almayarak Birlik dışından yetkililerin verilere erişme imkanına sahip olmasının veri aktarımı teşkil ettiğine karar vermiştir. Mahkemenin bu görüşü, yer sağlayıcısının ABD'de yerleşik olması ve Verilerin Denizaşırı Ülkelerde Kullanım Şeklinin Netleştirilmesi Yasası'na ("**CLOUD Yasası**") tabi olduğu gerçeğine dayanmaktadır. CLOUD Yasası uyarınca, ABD kolluk kuvvetleri söz konusu yasaya tabi şirketlerin sakladıkları verilere erişim talep edebilmektedir. Mahkeme ayrıca, bu tür bir aktarımın AB Adalet Divanı'nın Schrems II kararı uyarınca da yasak olduğunu ileri sürmüştür.

İlaveten Mahkeme, Üniversite'nin (i) ilgili kişilerin aktarım için açık rızasını almadığını ve (ii) CLOUD Yasası kapsamında bu tür bir aktarımın olası riskleri hakkında ilgili kişileri bilgilendirmediğini vurgulamıştır. Üniversite'nin bu tür verileri aktarmasının gerekli olmadığına karar vermiştir. Mahkeme, değerlendirmesine Standart Sözleşme Maddelerinin ("**SCC**") kullanımını dahil etmemiştir.

## Kararın Önemi

Karar ihtiyati tedbir niteliğindedir ve kesin değildir. Bu nedenle temyiz edilebilecektir. Ancak Mahkeme'nin ABD merkezli çerez yönetimi sağlayıcılarının kullanımına ilişkin değerlendirmeleri Avrupa'da internet sitesi işleten pek çok şirketi ilgilendirdiği için önem arz etmektedir. Çerez eklentileri için ABD merkezli yer sağlayıcılarını kullanan şirketler, bu tür işlemler veri aktarım kısıtlamalarına tabi olduğundan Mahkeme'nin bulgularını dikkate almalıdır. Dikkate alınması gereken bir diğer husus ise, Mahkeme'nin kararında SCC'lere ilişkin değerlendirme yapılmadığı için Üniversite'nin hukuka uygun veri aktarımı gerçekleştirmek amacıyla SCC'leri kullanıp kullanmadığının belirsiz olmasıdır.

### Ekibimiz/Our Team



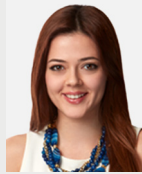
**İlay Yılmaz**  
Partner  
CIPP/E  
+90 549 812 05 58  
[ilayyilmaz@esin.av.tr](mailto:ilayyilmaz@esin.av.tr)



**Can Sözer**  
Senior Associate  
CIPP/E  
+90 530 555 39 63  
[can.sozer@esin.av.tr](mailto:can.sozer@esin.av.tr)



**Ecem Elver**  
Senior Associate  
+90 530 555 39 74  
[ecem.elver@esin.av.tr](mailto:ecem.elver@esin.av.tr)



**Aybüke Gündel Solak**  
Senior Associate  
+90 536 861 12 57  
[aybuke.gundel@esin.av.tr](mailto:aybuke.gundel@esin.av.tr)



**Yiğit Acar**  
Associate  
+90 549 825 77 69  
[yigit.acar@esin.av.tr](mailto:yigit.acar@esin.av.tr)



**Berfu Öztoprak**  
Associate  
+90 549 842 78 24  
[berfu.oztoprak@esin.av.tr](mailto:berfu.oztoprak@esin.av.tr)



**Ayça Doğu**  
Associate  
+90 549 842 78 22  
[ayca.dogu@esin.av.tr](mailto:ayca.dogu@esin.av.tr)



**Ecenur Etiler**  
Trainee  
+90 549 439 01 93  
[ecenur.etiler@esin.av.tr](mailto:ecenur.etiler@esin.av.tr)