KERTAS KONSULTASI AWAM BIL. 05/2024:

GARIS PANDUAN PEMINDAHAN DATA PERIBADI RENTAS SEMPADAN

Tarikh Mula : 1 Oktober 2024

Tarikh Tamat : 18 Oktober 2024

BAHAGIAN 1: PENGENALAN DAN LATAR BELAKANG

(1) Pengenalan

2.1 Pemindahan data rentas sempadan berlaku apabila pengawal data [1] (sebelum ini dikenali sebagai pengguna data) memindahkan data peribadi subjek data di Malaysia ke negara lain. Pemindahan ini boleh dibuat kepada pengawal data lain, pemproses data yang akan memproses data bagi pihak pengawal data (contohnya apabila pengawal data memindahkan data peribadi ke pelayan atau storan awan di luar Malaysia).

2.2 Semua pemindahan data rentas sempadan dikawal selia oleh Seksyen 129 Akta Perlindungan Data Peribadi 2010 ("**APDP**"). Di bawah Seksyen 129, pengawal data hanya dibenarkan melaksanakan pemindahan data rentas sempadan jika:

(a) ia memindahkan data peribadi ke negara yang dianggap mempunyai perlindungan yang mencukupi dan berada dalam "senarai putih"; atau

(b) mana-mana syarat yang diperuntukkan di bawah Seksyen 129(3) terpakai kepada pemindahan tersebut (contohnya persetujuan subjek data telah diperoleh; pemindahan adalah perlu untuk pelaksanaan kontrak).

2.3 Rang Undang-Undang Perlindungan Data Peribadi (Pindaan) 2024 ("**Rang Undang-Undang Pindaan**"), yang memperkenalkan pindaan kepada APDP, telah diluluskan tanpa sebarang pindaan oleh Dewan Rakyat pada 16 Julai 2024, dan oleh Dewan Negara pada 31 Julai 2024. Rang Undang-Undang Pindaan itu kini sedang menunggu perkenan daripada Yang di-Pertuan Agong.

2.4 Fasal 12 Rang Undang-Undang Pindaan memperkenalkan beberapa pindaan kepada Seksyen 129 APDP, iaitu:

(a) pemansuhan senarai putih dengan memotong Seksyen 129(1);

(b) pindaan Seksyen 129(2) untuk meletakkan tanggungjawab menentukan sama ada negara lain mempunyai undang-undang atau perlindungan yang mencukupi dalam melindungi data peribadi ke atas pengawal data (bukannya Menteri); dan

(c) pemotongan Seksyen 129(3)(h) (iaitu pemindahan dibenarkan jika perlu untuk kepentingan awam).

2.5 Bagi memudahkan rujukan, Pesuruhjaya telah menyediakan Seksyen 129(2) dan (3) APDP yang baru dipinda:

Pemindahan data peribadi ke tempat di luar Malaysia

Seksyen 129

(2) *Seorang pengawal data boleh memindahkan mana-mana data peribadi seorang subjek data ke mana-mana tempat di luar Malaysia jika-*

[1] Fasal 2 dalam Rang Undang-undang Pindaan menggantikan istilah "pengguna data" dengan "pengawal data" di seluruh Rang Undang-undang Pindaan.

(a) di tempat itu ada berkuat kuasa mana-mana undang-undang yang sebahagian besarnya serupa dengan Akta ini; atau

(b) tempat itu memastikan suatu tahap perlindungan yang mencukupi berhubung dengan pemprosesan data peribadi yang sekurang-kurangnya setara dengan tahap perlindungan yang diberikan oleh Akta ini.

(3) *Walau apa pun subseksyen (2), pengawal data boleh memindahkan apa-apa data peribadi ke tempat di luar Malaysia jika-*

(a) subjek data telah memberikan persetujuannya terhadap pemindahan itu;

(b) pemindahan itu perlu bagi pelaksanaan suatu kontrak antara subjek data dengan pengawal data;

(c) pemindahan itu perlu bagi penyempurnaan atau pelaksanaan suatu kontrak antara pengawal data itu dengan suatu pihak ketiga yang—

(i) dibuat atas permintaan subjek data; atau

(ii) adalah untuk kepentingan subjek data;

(d) pemindahan itu adalah bagi maksud mana-mana prosiding undang-undang atau bagi maksud untuk mendapatkan nasihat undang-undang atau untuk mewujudkan, menjalankan atau mempertahankan hak di sisi undang-undang;

(e) pengawal data mempunyai alasan yang munasabah untuk mempercayai bahawa dalam segala hal keadaan mengenai hal itu—

(i) pemindahan itu adalah bagi mengelakkan atau mengurangkan tindakan yang memudaratkan terhadap subjek data;

(ii) adalah tidak praktikal untuk mendapatkan persetujuan subjek data secara bertulis mengenai pemindahan itu; dan

(iii) jika adalah praktikal untuk mendapatkan persetujuan itu, subjek data itu akan memberikan persetujuannya;

(f) pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan menjalankan segala usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi itu tidak akan diproses di tempat itu mengikut apa-apa cara yang, sekiranya tempat itu ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran Akta ini; atau

(g) pemindahan itu perlu untuk melindungi kepentingan vital subjek data.

2.6 Berikutan pindaan kepada Seksyen 129 APDP, pengawal data yang ingin melaksanakan pemindahan data rentas sempadan perlu memastikan bahawa sekurang-kurangnya satu daripada syarat di bawah Seksyen 129(2) atau (3) dipenuhi.

Contoh:

Pengawal data memaklumkan dan memperoleh persetujuan daripada subjek data untuk memindahkan data peribadi subjek data kepada pemproses data yang berada di Singapura. Pemindahan ini adalah pemindahan data peribadi yang sah di luar Malaysia kerana syarat di bawah Seksyen 129(3)(a) dipenuhi.

Pengawal data terlibat dalam pertikaian dengan sebuah syarikat asing dan telah diperintahkan oleh Mahkamah Tinggi Kuala Lumpur untuk memberikan dokumen tertentu yang mengandungi data peribadi subjek datanya kepada syarikat asing tersebut. Pemindahan ini adalah pemindahan data peribadi yang sah di luar Malaysia kerana syarat di bawah Seksyen 129(3)(d) dipenuhi.

2.7 Untuk memberikan panduan lanjut mengenai penggunaan syarat-syarat yang diperuntukkan di bawah Seksyen 129(2) dan (3), suatu cadangan Garis Panduan Pemindahan Data Peribadi Rentas Sempadan ("**Garis Panduan Pemindahan Data Peribadi Rentas Sempadan**") sedang dibangunkan oleh Pesuruhjaya Perlindungan Data Peribadi ("**Pesuruhjaya**").

2.8 Berdasarkan perkara di atas, Kertas Konsultasi Awam ("**KKA**") ini bertujuan untuk mengumpul pandangan dan maklum balas daripada orang awam mengenai aspek yang akan atau harus dijelaskan dalam Garis Panduan Pemindahan Data Peribadi Rentas Sempadan yang dicadangkan.

BAHAGIAN 2: KEPERLUAN YANG DICADANGKAN UNTUK PEMINDAHAN DATA RENTAS SEMPADAN DI BAWAH APDP

2.1 Sebagai gambaran keseluruhan, Bahagian 2 KKA ini adalah mengenai cadangan keperluan yang akan diperjelaskan di dalam Garis Panduan Pemindahan Data Peribadi Rentas Sempadan berdasarkan kategori berikut:

(a) Syarat baharu di bawah Seksyen 129(2)(a);

(b) Syarat baharu di bawah Seksyen 129(2)(b);

(c) Persetujuan;

(d) Keperluan pemindahan data peribadi rentas sempadan;

(e) Peraturan Korporat yang Mengikat (BCR);

(f) KlausaKontraktual Standard (SCC);

(g) Pensijilan; dan

(h) Penyimpanan Rekod.

[A] Syarat Baharu di bawah Seksyen 129(2)(a)

2.2 Latar belakang: Di bawah Seksyen 129(2)(a) yang baru dipinda, pengawal data boleh melaksanakan pemindahan data rentas sempadan jika negara itu mempunyai undang-undang yang sebahagian besarnya serupa dengan APDP. Ini pada dasarnya merujuk kepada undang-undang perlindungan data peribadi tempatan yang seharusnya memberikan hak dan perlindungan yang serupa kepada subjek data.

> ***Seksyen 129***
>
> (2) *Seorang pengawal data boleh memindahkan mana-mana data peribadi mengenai seorang subjek data ke mana-mana tempat di luar Malaysia jika-*
>
> *(a) di tempat itu ada berkuat kuasa mana-mana undang-undang yang sebahagian besarnya serupa dengan Akta ini;*

2.3 Bidang kuasa tertentu seperti New Zealand, Indonesia dan Thailand membenarkan pemindahan data rentas sempadan ke mana-mana bidang kuasa yang ada berkuat kuasa mana-mana undang-undang yang sebahagian besarnya serupa dengan undang-undang perlindungan data peribadi mereka.

2.4 Tambahan lagi, pengawal data yang bergantung pada mana-mana syarat yang diperuntukkan oleh Perkara 46 di bawah Peraturan Perlindungan Data Umum Kesatuan Eropah ("**EU**") (EU GDPR) untuk melaksanakan pemindahan data rentas sempadan adalah dikehendaki melaksanakan Penilaian Impak Pemindahan ("**TIA**").

2.5 TIA ialah penilaian untuk mengenal pasti dan menilai risiko yang berkaitan dengan pemindahan data peribadi ke negara lain. Ia akan membantu pengawal data dalam memutuskan sama ada undang-undang yang berkuat kuasa mencukupi dalam

memberikan perlindungan kepada data peribadi yang diproses dan disimpan di negara tersebut.

2.6 Cadangan: Dicadangkan bahawa mana-mana pengawal data yang ingin bergantung pada syarat ini dikehendaki menjalankan penyiasatan dalam bentuk TIA. TIA ini akan dilaksanakan untuk menentukan sama ada negara yang mereka berhasrat untuk memindahkan data peribadi mempunyai undang-undang yang sebahagian besarnya serupa dengan APDP. TIA tersebut mengandungi langkah-langkah berikut:

(a) mengenal pasti semua negara di mana data peribadi akan dipindahkan;

(b) menilai undang-undang perlindungan data peribadi yang ada di setiap negara penerima berdasarkan faktor-faktor yang disenaraikan di bawah; dan

(c) melaksanakan TIA secara berkala untuk memastikan tahap perlindungan masih serupa.

2.7 Apabila menjalankan TIA, pengawal data boleh mempertimbangkan tidak terhad kepada faktor-faktor berikut:

(a) sama ada undang-undang memberikan hak yang serupa kepada subjek data (seperti hak untuk mengakses dan hak pembetulan);

(b) sama ada terdapat prinsip perlindungan data peribadi yang serupa (seperti prinsip keselamatan);

(c) sama ada terdapat keperluan dan perlindungan yang serupa berkenaan dengan pemprosesan, pemindahan, penyimpanan, pendedahan dan pemindahan data rentas sempadan bagi data peribadi;

(d) sama ada terdapat keperluan yang serupa berkenaan dengan pegawai perlindungan data;

(e) sama ada terdapat keperluan pemberitahuan pelanggaran data yang serupa; dan

(f) sama ada undang-undang mengenakan penalti dan mekanisme penguatkuasaan yang serupa (seperti memberikan kuasa pemeriksaan dan penyiasatan kepada Suruhanjaya Perlindungan Data) untuk menangani pelanggaran undang-undang perlindungan data tempatan dan pelanggaran data.

2.8 Sebaik sahaja TIA telah dijalankan dan dimuktamadkan, pengawal data perlu menilai keputusan TIA untuk menentukan sama ada ada berkuat kuasa undang-undang yang sebahagian besarnya serupa dengan APDP.

Soalan 1

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Adakah anda bersetuju bahawa di bawah seksyen 129(2)(a) yang baru dipinda, pengawal data dikehendaki menjalankan penyiasatan atau penilaian dalam bentuk TIA seperti yang dicadangkan dalam perenggan 2.6 di atas? Jika tidak, bagaimanakah anda mencadangkan penilaian atau penyiasatan dijalankan?

(b) Adakah anda bersetuju dengan faktor-faktor yang perlu diambil kira semasa melaksanakan TIA seperti yang dinyatakan dalam perenggan 2.7 di atas?

(c) Selain daripada faktor-faktor yang dinyatakan dalam perenggan 2.7 di atas, adakah apa-apa faktor tambahan yang anda percaya harus dimasukkan untuk melaksanakan TIA?

[B] Syarat Baharu di bawah Seksyen 129(2)(b)

2.9 Latar belakang: Di bawah Seksyen 129(2)(b) yang baru dipinda, pengawal data boleh melaksanakan pemindahan data rentas sempadan ke mana-mana tempat yang boleh menjamin bahawa data peribadi yang diproses mempunyai tahap perlindungan yang mencukupi. Tahap perlindungan ini hendaklah serupa dengan atau lebih baik daripada yang diperuntukkan di bawah APDP.

Pemindahan data peribadi ke tempat di luar Malaysia

129(2)

(2) *Seorang pengawal data boleh memindahkan mana-mana data peribadi seorang subjek data ke mana-mana tempat di luar Malaysia jika-*

(b) tempat itu memastikan suatu tahap perlindungan yang mencukupi berhubung dengan pemprosesan data peribadi yang sekurang-kurangnya setara dengan tahap perlindungan yang diberikan oleh Akta ini.

2.10 Singapura membenarkan pemindahan data rentas sempadan kepada penerima yang mempunyai obligasi yang boleh dikuatkuasakan di sisi undang-undang yang menyediakan standard perlindungan yang setanding dengan perlindungan yang diperuntukkan di bawah Akta Perlindungan Data Peribadi Singapura 2012.

2.11 Cadangan: Dicadangkan bahawa mana-mana pengawal data yang ingin melaksanakan pemindahan data rentas sempadan berdasarkan syarat ini dikehendaki menjalankan penyiasatan dalam bentuk TIA. TIA ini akan digunakan untuk menentukan sama ada negara atau tempat yang mereka berhasrat untuk memindahkan data peribadi mempunyai tahap perlindungan yang mencukupi seperti yang diberikan di bawah APDP. TIA mengandungi langkah-langkah berikut:

(a) mengenal pasti semua negara di mana data peribadi akan dipindahkan;

(b) menilai mekanisme untuk melindungi data peribadi di setiap negara penerima berdasarkan faktor-faktor yang disenaraikan di bawah; dan

(c) melaksanakan TIA secara berkala untuk memastikan tahap perlindungan masih serupa.

2.12 Apabila menjalankan TIA, pengawal data boleh mempertimbangkan tidak terhad kepada faktor-faktor berikut:

(a) sama ada penerima mempunyai langkah dan dasar keselamatan yang selaras dengan prinsip keselamatan dan standard keselamatan minimum yang

ditetapkan di bawah APDP (contohnya standard keselamatan di bawah Standard Perlindungan Data Peribadi 2015);

(b) sama ada penerima mempunyai apa-apa pensijilan berkaitan keselamatan yang telah menilai sistemnya dan menganggap sistemnya selamat;

(c) sama ada penerima terikat dengan obligasi yang boleh dikuatkuasakan di sisi undang-undang (sama ada melalui kontrak, perjanjian atau undang-undang) dan sama ada obligasi tersebut boleh dikuatkuasakan oleh pengawal data atau subjek data yang data peribadinya akan dipindahkan kepada penerima tersebut.

Soalan 2

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Adakah anda bersetuju bahawa di bawah seksyen 129(2)(b) yang baru dipinda, pengawal data seharusnya dikehendaki menjalankan penyiasatan atau penilaian dalam bentuk TIA seperti yang dicadangkan dalam perenggan 2.11 di atas? Jika tidak, bagaimanakah anda mencadangkan penilaian atau penyiasatan dijalankan?

(b) Adakah anda bersetuju dengan faktor-faktor yang perlu diambil kira untuk menentukan sama ada penerima mempunyai tahap perlindungan yang serupa sebagaimana dirujuk dalam perenggan 2.12 di atas?

(c) Selain daripada faktor-faktor yang dinyatakan dalam perenggan 2.12 di atas, adakah apa-apa faktor tambahan yang anda percaya harus dimasukkan untuk menentukan sama ada penerima mempunyai tahap perlindungan yang serupa?

[C] Persetujuan

2.13 Latar belakang: Di bawah Seksyen 129(3)(a) APDP, pengawal data boleh melaksanakan pemindahan data rentas sempadan jika subjek data telah memberikan persetujuan mereka untuk pemindahan data rentas sempadan tersebut.

Pemindahan data peribadi ke tempat di luar Malaysia

Seksyen 129

(3) *Walau apa pun subseksyen (2), seorang pengawal data boleh memindahkan apa-apa data peribadi ke suatu tempat di luar Malaysia jika-*

(a) subjek data telah memberikan persetujuannya terhadap pemindahan itu;

2.14 Bidang kuasa lain seperti EU, United Kingdom ("**UK**"), Jepun, Korea Selatan, Singapura, New Zealand, Australia, Indonesia dan Thailand membenarkan pemindahan data rentas sempadan jika persetujuan subjek data telah diperoleh.

2.15 Bidang kuasa seperti Singapura dan Australia membenarkan persetujuan ini diambil dalam bentuk persetujuan eksplisit atau tersirat. Sebaliknya, bidang kuasa seperti EU dan UK memerlukan persetujuan eksplisit.

2.16 Persetujuan eksplisit memerlukan tindakan diambil oleh subjek data untuk menunjukkan bahawa mereka bersetuju dengan pemindahan data rentas sempadan. Sebaliknya, persetujuan tersirat ialah persetujuan yang diambil daripada pemerhatian tingkah laku subjek data, seperti penggunaan perkhidmatan secara berterusan atau tiada apa-apa bantahan.

2.17 Cadangan: Dicadangkan bahawa pengawal data yang ingin mendapatkan persetujuan subjek data untuk memindahkan data mereka ke luar Malaysia dan bergantung pada Seksyen 129(3)(a) dikehendaki menjalankan proses berikut:

(a) memaklumkan kepada subjek data tentang pemindahan data rentas sempadan dengan memasukkan butiran tersebut dalam notis bertulis (notis perlindungan data peribadi / notis privasi) mereka dan diberikan kepada subjek data secepat yang dapat dilaksanakan.. Maklumat yang diberikan kepada subjek data mesti termasuk golongan pihak ketiga yang mungkin mempunyai akses kepada data peribadi subjek data di luar Malaysia, serta tujuan pemindahan data tersebut; dan

(b) Pengawal data dikehendaki mendapatkan persetujuan subjek data untuk pemindahan data rentas sempadan. Persetujuan ini mestilah boleh direkodkan atau diselenggarakan mengikut kehendak Peraturan-peraturan Perlindungan Data Peribadi 2013.

Soalan 3

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Adakah anda bersetuju dengan proses untuk mendapatkan persetujuan daripada subjek data sebagaimana yang dibentangkan dalam perenggan 2.17 di atas?

(b) Adakah anda berpendapat bahawa terdapat langkah-langkah tambahan yang perlu diambil oleh pengawal data apabila bergantung pada persetujuan subjek data?

(c) Adakah anda berpendapat bahawa persetujuan yang dirujuk di bawah Seksyen 129(3)(a) APDP harus dihadkan kepada persetujuan eksplisit? Jika tidak, sila nyatakan dan berikan justifikasi.

[D] Keperluan Pemindahan Data Peribadi Rentas Sempadan

2.18 Latar belakang: Beberapa syarat di bawah Seksyen 129(3) boleh dipakai oleh pengawal data jika pemindahan data rentas sempadan adalah perlu bagi mencapai tujuan yang dinyatakan.. Syarat-syarat ini ialah:

(a) **Seksyen 129(3)(b)**: pemindahan adalah perlu untuk pelaksanaan suatu kontrak antara subjek data dengan pengawal data itu;

(b) **Seksyen 129(3)(c)**: pemindahan adalah perlu bagi penyempurnaan atau pelaksanaan kontrak antara pengawal data dengan suatu pihak ketiga yang—

(a) dibuat atas permintaan subjek data itu; atau

(b) adalah untuk kepentingan subjek data;

(c) **Seksyen 129(3)(g)**: pemindahan itu perlu untuk melindungi kepentingan vital subjek data.

2.19 Oleh kerana perkataan "perlu" adalah subjektif, ia boleh menimbulkan banyak kekeliruan tentang bila pemindahan adalah perlu dan memenuhi syarat-syarat di atas. Oleh itu, Garis Panduan Pemindahan Data Peribadi Rentas Sempadan berhasrat untuk memberikan panduan tentang cara menentukan sama ada pemindahan adalah perlu.

2.20 Kedua-dua EU dan UK mempunyai syarat serupa yang memerlukan bukti bahawa pemindahan adalah perlu. Sejajar dengan itu, kedua-dua EU dan UK telah memperkenalkan ujian keperluan untuk menentukan sama ada pemindahan data rentas sempadan tertentu adalah perlu.

2.21 Cadangan: Dicadangkan bahawa mana-mana pengawal data yang berhasrat untuk bergantung pada salah satu syarat di atas boleh mempertimbangkan faktor-faktor berikut untuk menentukan sama ada pemindahan itu "perlu" untuk tujuan yang dinyatakan:

(a) pemindahan data rentas sempadan bukan sahaja berguna dan amalan standard. Apa-apa pemindahan data rentas sempadan mestilah untuk sebab yang lebih khusus dan bukan secara amnya berguna kepada pengawal data dan/atau subjek data dan bukannya kebiasaan atau amalan standard yang dilaksanakan oleh pengawal data;

(b) pemindahan data rentas sempadan dibuat untuk mencapai tujuan khusus sahaja dan bukan untuk tujuan umum yang lebih luas; dan

(c) Pengawal data tidak boleh mencapai tujuan khusus secara munasabah melalui cara-cara alternatif.

2.22 Apabila mempertimbangkan faktor-faktor di atas, pengawal data harus mengambil kira perkara-perkara berikut:

2.22.1 sebab-sebab pemindahan diperlukan / tujuan pemindahan itu; dan

2.22.2 apa-apa alternatif yang ada.

Soalan 4

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Adakah anda bersetuju dengan faktor-faktor di atas untuk menentukan sama ada pemindahan adalah "perlu" untuk tujuan yang dinyatakan dalam perenggan 2.21 di atas?

(b) Adakah anda berpendapat bahawa terdapat faktor-faktor tambahan yang perlu dipertimbangkan oleh pengawal data apabila menilai sama ada pemindahan itu adalah perlu untuk tujuan yang dinyatakan dalam perenggan 2.22 di atas?

[E] Peraturan Korporat yang Mengikat (BCR)

2.23 Latar belakang: Seksyen 129(3)(f) APDP memperuntukkan bahawa pengawal data boleh memindahkan data peribadi ke luar Malaysia jika pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan telah menjalankan semua usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi di tempat itu tidak akan diproses dalam apa-apa cara yang, sekiranya tempat itu ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran APDP.

Seksyen 129

(3) Walau apa pun subseksyen (2), pengawal data boleh memindahkan apa-apa data peribadi ke tempat di luar Malaysia jika-

(f) pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan telah menjalankan segala usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi itu tidak akan diproses di tempat itu, mengikut apa-apa cara yang sekiranya tempat itu ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran Akta ini;

2.24 BCR ialah satu set peraturan atau dasar perlindungan data yang digunakan untuk pemindahan data rentas sempadan dalam kumpulan dan biasanya dikenakan kepada syarikat multinasional atau antara syarikat-syarikat berkaitan.

2.25 Sila ambil perhatian bahawa BCR bukan kontrak yang dibentuk antara dua syarikat yang berkaitan. BCR lazimnya ialah dasar (serupa dengan mana-mana dasar dalaman atau tatakelakuan) yang dibangunkan untuk mentadbir amalan dalam syarikat dan dalam kumpulan syarikat yang lebih luas.

2.26 BCR secara langsungnya mentadbir dan menetapkan amalan para pekerja dalam mengendalikan data peribadi dan apabila memindahkan data ke negara lain. Kegagalan untuk mematuhi panduan yang ditetapkan dalam BCR sering mengakibatkan prosiding tatatertib dan siasatan dalaman untuk memastikan tiada kehilangan data. Oleh itu, pemindahan data rentas sempadan yang dipandu oleh BCR biasanya selamat dan berkesan selagi para pekerja mematuhinya.

2.27 EU, UK, Singapura, New Zealand, Australia, Indonesia dan Thailand mengiktiraf BCR sebagai mekanisme rentas sempadan yang sah. Walaupun bidang kuasa seperti EU dan UK memerlukan BCR diluluskan oleh pengawal selia yang berkenaan, Singapura tidak memerlukan kelulusan daripada pengawal selia selagi kandungan BCR memenuhi keperluan minimum.

2.28 Cadangan: Dicadangkan agar penggunaan BCR diiktiraf sebagai bukti bahawa pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan memenuhi Seksyen 129(3)(f) APDP.

2.29 Dicadangkan juga bahawa kelulusan pengawal selia tidak diperlukan untuk penggunaan BCR oleh pengawal data. Namun begitu, semua BCR mesti mengandungi maklumat berikut:

(a) penerima tertentu yang dilindungi oleh BCR;

(b) keperluan penerima untukmemastikan standard perlindungan setara dengan APDP;

(c) negara/wilayah yang ditetapkan di mana data peribadi mungkin dipindahkan;

(d) prosedur untuk mengendalikan permintaan/aduan oleh subjek data; dan

(e) langkah-langkah keselamatan yang mesti dilaksanakan oleh penerima untuk melindungi data yang dipindahkan.

2.30 Mana-mana BCR yang tidak memenuhi keperluan di atas berkenaan dengan maklumat tidak akan diiktiraf sebagai BCR yang sah dan tidak akan dianggap memenuhi keperluan di bawah Seksyen 129(3)(f).

Soalan 5

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Patutkah penggunaan BCR dianggap sebagai bukti bahawa pengawal data telah mematuhi Seksyen 129(3)(f) APDP?

(b) Adakah BCR memerlukan kelulusan terlebih dahulu daripada Pesuruhjaya?

(c) Adakah butiran minimum yang disenaraikan pada perenggan 2.29 di atas mencukupi atau keperluan tambahan mengenai perincian diperlukan?

(d) Jika jawapan anda di atas ialah tidak, sila beritahu Pesuruhjaya butiran yang perlu dimasukkan dalam keperluan minimum ini.

[F] Klausa Kontraktual Standard (SCC)

2.31 Latar belakang: Di bawah Seksyen 129(3)(f) APDP, pengawal data boleh memindahkan data peribadi ke luar Malaysia jika pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan menjalankan semua usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi di tempat itu tidak akan diproses mengikut apa-apa cara yang, sekiranya tempat itu ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran APDP.

Seksyen 129

(3) *Walau apa pun subseksyen (2), pengawal data boleh memindahkan apa-apa data peribadi ke tempat di luar Malaysia jika-*

(f) pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan menjalankan segala usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi itu tidak akan diproses di tempat itu mengikut apa-apa cara yang, sekiranya tempat itu ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran Akta ini;

2.32 SCC ialah klausa kontraktual standard yang mesti dimasukkan ke dalam kontrak antara dua pihak untuk tujuan mengawal selia pemindahan data peribadi antara pihak-pihak dalam kontrak tersebut.

2.33 Tujuan utama SCC adalah untuk mengikat semua pihak yang terlibat dalam pemindahan data rentas sempadan secara sah supaya komited kepada penerimaan langkah-langkah yang wajar untuk memastikan keselamatan data peribadi.

2.34 SCC biasanya ditetapkan oleh suruhanjaya perlindungan data atau jabatan yang berkenaan atau badan antarabangsa. Klausa yang ditetapkan mesti wujud dalam SCC yang ditandatangani oleh semua pihak.

2.35 Oleh kerana SCC membentuk obligasi yang mengikat secara sah dan selalunya ketat dalam keperluan untuk melindungi datanya, penggunaan SCC harus dianggap sebagai tanda bahawa pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan menjalankan usaha yang wajar untuk memastikan data peribadi tidak diproses secara bertentangan dengan APDP.

2.36 EU, UK, Singapura, New Zealand, Indonesia dan Thailand mengiktiraf SCC sebagai mekanisme rentas sempadan yang sah. EU dan UK menyediakan SCC sebagai kontrak templat yang boleh segera diterima pakai oleh mana-mana pihak. Thailand pula menyediakan 2 model SCC berasingan yang boleh dipilih dan ia serupa dengan model yang dicadangkan di bawah.

2.37 Cadangan: Dicadangkan bahawa mana-mana pengawal data yang memeterai SCC dengan pengawal data atau pemproses data penerima diiktiraf sebagai telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan akan dapat bergantung pada Seksyen 129(3)(f) APDP untuk pemindahan data peribadi rentas sempadan kepada pengawal data atau pemproses data penerima tersebut.

2.38 Sebagai tambahan, dicadangkan agar 2 model SCC yang berasingan disediakan kepada pengawal data, iaitu:

(a) Model Malaysia: Pesuruhjaya akan menetapkan klausa minimum yang mesti dimasukkan dalam mana-mana perjanjian kontrak yang diterima pakai oleh pihak-pihak untuk menjalankan pemindahan data rentas sempadan. Keperluan mungkin termasuk:

(i) klausa yang menyatakan bahawa semua pemprosesan mesti mematuhi APDP; dan

(ii) langkah keselamatan minimum yang mesti dilaksanakan untuk melindungi data peribadi;

(b) Model Luar Negara: Pesuruhjaya akan menetapkan klausa kontrak model serantau/antarabangsa yang boleh diterima pakai dan disesuaikan untuk menangani perkara-perkara yang ditetapkan di bawah APDP. Klausa kontrak model serantau/antarabangsa semasa yang dicadangkan ialah:

(i) *ASEAN Model Contractual Clauses for Cross-Border Data Flows*;

(ii) *Standard Contractual Clauses for the Transfer of Personal Data to Third Countries* yang dibangunkan di EU; dan

(iii) SCC lain yang boleh ditentukan oleh Pesuruhjaya dari semasa ke semasa.

2.39 Pengawal data yang menggunakan SCC tidak perlu mendapatkan kelulusan daripada Pesuruhjaya. Walau bagaimanapun, mana-mana SCC yang tidak memenuhi keperluan yang berkenaan tidak akan diiktiraf sebagai SCC yang sah dan akan dianggap sebagai tidak memenuhi keperluan di bawah Seksyen 129(3)(f).

Soalan 6

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Adakah anda tahu tentang mana-mana SCC yang diiktiraf pada masa ini? Jika ya, sila nyatakan SCC berkenaan.

(b) Patutkah penggunaan SCC dianggap sebagai bukti bahawa pengawal data telah mematuhi Seksyen 129(3)(f) APDP?

(c) Merujuk kepada perenggan 2.38 di atas, adakah anda bersetuju dengan penggunaan sistem 2 model yang digunakan oleh Thailand? Khususnya, adakah anda bersetuju dengan penggunaan Model Luar Negara?

(d) Jika jawapan anda bagi soalan di atas adalah tidak, sila jelaskan sebab anda bersama-sama dengan alternatif yang anda lebih cenderung.

(e) Apakah impak yang mungkin dirasai oleh pengawal data berikutan pengenalan SCC?

[G] Pensijilan

2.40 Latar belakang: Di bawah Seksyen 129(3)(f) APDP, pengawal data boleh memindahkan data peribadi ke luar Malaysia jika pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan menjalankan semua usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi di tempat itu tidak akan diproses mengikut apa-apa cara yang, sekiranya tempat ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran APDP.

Seksyen 129

(3) Walau apa pun subseksyen (2), pengawal data boleh memindahkan apa-apa data peribadi ke tempat di luar Malaysia jika-

(f) pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan menjalankan segala usaha yang wajar untuk memastikan bahawa data peribadi itu tidak akan diproses di tempat itu mengikut apa-apa cara yang sekiranya tempat itu ialah Malaysia, akan menjadi suatu pelanggaran Akta ini;

2.41 Pada masa ini terdapat badan yang diiktiraf di peringkat antarabangsa yang dapat menjalankan penilaian ke atas dasar, proses dan sistem pengawal data untuk menentukan sama ada mereka mematuhi undang-undang perlindungan data tertentu (iaitu meterai Europrivacy yang memperakui pematuhan dengan *General Data*

Protection Regulation di EU). Sijil-sijil ini mesti diperbaharui dari semasa ke semasa untuk memastikan kesahannya.

2.42 Oleh itu, pengawal data yang telah menerima sijil sah adalah diiktiraf sebagai mematuhi undang-undang perlindungan data peribadi yang berkenaan dan mempunyai perlindungan yang mencukupi untuk melindungi data peribadi.

2.43 EU, UK, Singapura, New Zealand, Jepun, Korea Selatan dan Thailand mengiktiraf mekanisme pensijilan sebagai mekanisme rentas sempadan yang sah. Walaupun kebanyakan bidang kuasa mengiktiraf sijil yang diberikan oleh badan pensijilan bebas bertauliah yang tertentu, Korea Selatan hanya mengiktiraf sijil yang dikeluarkan oleh Suruhanjaya Perlindungan Data Korea Selatan.

2.44 Untuk melaksanakan pemindahan data peribadi rentas sempadan di bawah mekanisme pensijilan, EU dan UK juga memerlukan pengawal data untuk memastikan pengawal data atau pemproses data penerima terikat di sisi undang-undang untuk menggunakan perlindungan yang sewajarnya. Ini biasanya dilakukan dalam bentuk perjanjian atau kontrak.

2.45 Cadangan: Dicadangkan bahawa keperluan berikut mesti dipenuhi untuk menjadikan mekanisme pensijilan sebagai bukti bahawa pengawal data telah mengambil semua langkah berjaga-jaga yang munasabah dan memenuhi Seksyen 129(3)(f) APDP:

(a) pengawal data atau pemproses data penerima telah menerima sijil sah yang diiktiraf oleh Pesuruhjaya; dan

(b) pengawal data memeterai perjanjian atau kontrak yang mengikat di sisi undang-undang dengan pengawal data atau pemproses data penerima untuk menjamin bahawa pengawal data atau pemproses data penerima menggunakan perlindungan yang wajar untuk melindungi data peribadi yang dipindahkan kepadanya.

2.46 Dicadangkan agar Pesuruhjaya mengeluarkan senarai pensijilan yang diiktiraf untuk pematuhan Seksyen 129(3)(f) APDP.

Contoh:

Sijil yang dikeluarkan oleh Sistem Peraturan Privasi Rentas Sempadan Kerjasama Ekonomi Asia Pasifik (APEC CBPR)

Soalan 7

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

(a) Adakah anda tahu tentang apa-apa pensijilan yang kini diiktiraf oleh pengawal data?

(b) Patutkah pemindahan data peribadi rentas sempadan kepada pengawal data atau pemproses data yang telah menerima pensijilan yang diiktiraf oleh Pesuruhjaya diiktiraf sebagai bukti bahawa pengawal data atau pemproses data tersebut telah mematuhi Seksyen 129(3)(f) APDP?

(c) Adakah anda bersetuju dengan cadangan untuk mengiktiraf pensijilan daripada agensi pensijilan tertentu atau patutkah pendekatan Korea Selatan diterima pakai, yang hanya menerima sijil yang dikeluarkan oleh Pesuruhjaya?

(d) Selain dari pensijilan yang dinyatakan dalam cadangan, adakah terdapat pensijilan lain yang seharusnya diiktiraf oleh Pesuruhjaya? Jika ya, sila nyatakan pensijilan tersebut.

[H] Penyimpanan Rekod

2.47 Latar belakang: Untuk melaksanakan pemindahan data rentas sempadan, pengawal data mesti terlebih dahulu memastikan bahawa salah satu syarat di bawah Seksyen 129(2) atau 129(3) dipenuhi. Walau bagaimanapun, adalah sukar bagi Pesuruhjaya untuk menyiasat dan memastikan bahawa apa-apa pemindahan data rentas sempadan memenuhi salah satu syarat jika tiada rekod pemindahan tersebut disimpan dan diselenggarakan.

2.48 Bidang kuasa lain seperti EU memerlukan pengawal data menyelenggarakan rekod terperinci pemindahan data rentas sempadan mereka termasuk kategori data peribadi yang dipindahkan, negara yang terlibat dan asas undang-undang untuk pemindahan tersebut.

2.49 Cadangan: Dicadangkan bahawa mana-mana pengawal data yang menjalankan pemindahan data rentas sempadan dikehendaki menyimpan dan menyelenggarakan maklumat berikut sebagai rekod:

(a) butiran pengawal data/pemproses data yang menerima pemindahan data peribadi. Ini termasuklah:

(i) nama pengawal data/pemproses data;

(ii) nombor pendaftaran syarikat; dan

(iii) butiran hubungan pegawai perlindungan data atau orang lain yang mempunyai peranan, kuasa atau tanggungjawab yang setara dengan pengawal data/pemproses data;

(b) negara di mana data peribadi dipindahkan;

(c) jenis data yang dipindahkan;

(d) sebab-sebab pemindahan; dan

(e) maklumat lain yang difikirkan perlu oleh pengawal data.

2.50 Selain itu, dicadangkan bahawa mana-mana pengawal data yang melaksanakan pemindahan data rentas sempadan dikehendaki menyelenggarakan rekod sedemikian yang boleh membuktikan bahawa setiap pemindahan data rentas sempadan mematuhi sekurang-kurangnya satu syarat yang disenaraikan di bawah Seksyen 129(2) dan 129(3) APDP.

Contoh:

Syarat yang menjadi asas pemindahan	***Rekod***
Seksyen 129(2) APDP	*Rekod Penilaian Impak Pemindahan (TIA) yang dijalankan dan keputusan penilaian tersebut*
Persetujuan	*Rekod persetujuan yang diberikan oleh subjek data*
Kontrak antara pengawal data dengan pihak ketiga demi kepentingan subjek data	*Salinan kontrak dan sebab ia adalah demi kepentingan subjek data*
Peraturan Korporat yang Mengikat (BCR)	*Salinan peraturan sedemikian*
Klausa Kontraktual Standard (SCC)	*Salinan kontrak atau perjanjian sedemikian*
Pensijilan	*Salinan pensijilan tersebut dan perjanjian atau kontrak yang mengikat di sisi undang-undang.*

Soalan 8

Semasa memberikan jawapan anda kepada soalan-soalan di bawah, sila berikan justifikasi yang jelas untuk menyokong pandangan anda:

Adakah anda bersetuju bahawa pengawal data perlu menyimpan dan menyelenggarakan rekod di atas seperti yang dicadangkan pada perenggan 2.49 di atas?