

“Ontwikkelingen op het gebied van *eDiscovery* Update voor de **General Counsel**”

eDiscovery is geen puur Amerikaanse aangelegenheid. Ieder Nederlands bedrijf met klanten buiten de landsgrenzen of met data in de Cloud, moet rekening houden met de zeer reële mogelijkheid van verzoeken om elektronische data over te dragen. Deze verzoeken door buitenlandse toezichthouders, in internationale rechtszaken en andere informatieverzoeken die nationale grenzen overschrijden, noemt men een eDiscovery. Wanneer een internationaal opererende organisatie in een civiele of strafrechtelijke zaak tegenover een Amerikaans bedrijf of overheidsinstantie staat, moet zij kunnen voldoen aan de Amerikaanse regels en standaarden.

Het is daarom ook voor de Nederlandse General Counsel belangrijk om goed op de hoogte te zijn van de eDiscovery beginselen en trends. ZyLAB, de enige Nederlandse softwareleverancier van eDiscovery oplossingen, beschrijft drie ontwikkelingen waarop iedere General Counsel zich moet voorbereiden.

DATA IN DE CLOUD

Bijna ieder bedrijf heeft al data naar de Cloud gebracht of overweegt dit. Maar een van de grootste juridische risico's van Cloud computing is dat de eigenaar van de data die in de Cloud is opgeslagen – en dat blijft altijd het bedrijf – niet tijdig kan voldoen aan een verzoek van een toezichthouder. Dit is het geval bij een eDiscovery of ander juridisch onderzoek waarbij in korte tijd honderden gigabytes aan data gedownload en overhandigd moet worden. Dan pas blijkt dat het heel simpel is om data in de Cloud te krijgen, maar relevante data snel uit de Cloud halen, dat absoluut niet is.

De GC doet er verstandig aan om met IT-management de mogelijkheid te bespreken het gehele proces van het identificeren van relevante data in de Cloud uit te voeren. Zo worden ernstige vertragingen door de beperking van de bandbreedte of de onvoorspelbaarheid van WAN verbindingen, voorkomen en hoeft alleen de veel kleinere dataset van relevante gegevens gedownload te worden.

HET EINDE VAN SAFE HARBOR

Het Safe Harbor-besluit is een besluit van de Europese Commissie uit 2000. Daarin werd bepaald dat, onder bepaalde voorwaarden, de gegevens van Europese burgers naar de Verenigde Staten verplaatst mogen worden. De Europese Commissie vertrouwde er daarmee op dat het beschermingsniveau voor Europeanen goed gewaarborgd was.

Het Europese Hof oordeelde onlangs dat de Amerikaanse overheid niet in staat is de privacy van Europese burgers te beschermen. Hierdoor komen Europese bedrijven die actief zijn in Amerika in het geval van juridische geschillen of dataverzoeken in een lastige situatie. Als de Amerikaanse opsporingsdiensten data opvorderen bij een Amerikaanse dochter die betrekking hebben op de Europese activiteiten, moet het bedrijf kiezen een rechtmatig Amerikaans bevel te negeren of de Europese privacy regels te schenden.

De GC moet samen met de CIO het voortouw nemen om (nog beter) te inventariseren welke data wordt gebruikt, in hoeverre deze herleidbaar is tot personen en waar deze data vandaan komt en naar toe gaat.

VERANDERINGEN AAN DE FEDERAL RULES OF CIVIL PROCEDURE (FRCP)

De FRCP omvatten alle wet- en regelgeving omtrent rechtszaken in de Verenigde Staten. De FRCP houden in dat niet alleen Amerikaanse ondernemingen, maar ook alle internationale organisaties die samenwerkingsverbanden hebben met deze Amerikaanse ondernemingen, voorbereid moeten zijn op de eisen die de FRCP stellen in geval van een rechtszaak.

Een Nederlandse multinational met kantoren in de VS kan dus worden gesommeerd door een Amerikaanse

rechtbank om alle (digitale) informatie die wordt gedeeld binnen de organisatie, ongeacht het bestandsformaat en de plaats waar deze data is opgeslagen, binnen een bepaalde termijn aan de rechterlijke instantie te tonen.

De voorgestelde veranderingen verscherpen de eis om data te bewaren (wijziging van Rule 37(e) "Failure to Preserve") en verkorten de tijd die partijen krijgen om relevante informatie te overhandigen (van 120 naar 90 of misschien zelfs 60 dagen).

Door de juiste technologie te gebruiken, kunnen General Counsel ook bij internationale of Amerikaanse rechtszaken, de controle over de data en daarmee over de kosten en risico's behouden. Met de juiste eDiscovery technologie wordt relevante informatie sneller gevonden en kan deze sneller en beter worden verwerkt met minder mensen. Hierdoor kunnen General Counsel problemen oplossen voordat ze naar buiten komen.

ZyLAB is het enige Nederlandse softwarebedrijf met meer dan 30 jaar ervaring in eDiscovery en informatiemanagement en heeft zich bewezen in talrijke grootschalige corporate en strafrechtelijke zaken over de hele wereld. Meer informatie op www.zylab.nl

