

March 30, 2022

2022年3月30日

European Practice Group

NEW RULES FOR COOKIES UNDER JAPANESE DATA PRIVACY LAW

日本のデータプライバシー法における Cookieに関する新しい規則

New amendments to Japan's Act on the Protection of Personal Information (APPI) with effect from April 2022 will implement stricter requirements for companies and other website operators who use cookies to gather information from their website users.

Data protection and privacy laws in Europe, including the General Data Protection Regulation (GDPR) enacted by the European Union (EU) in 2016 have had wide-ranging and profound effects on the regulation and laws of other countries, including Japan, which recently revised its Act on the Protection of Personal Information (APPI) in 2020, with such revisions with effect from April 2022.

While there are numerous new revisions to the APPI, one area which has recently received a great deal of attention are the regulations that are expected to apply to cookies, which are ubiquitous, universally used small text files that are used by Internet websites. Cookies are processed and stored by web browsers, and their purpose is to track information regarding website user activity, such clicking on webpage advertisements, online purchasing habits, etc.

Current legal issues associated with the use of cookies are generally related to data privacy and the gathering of personal information of users who are accessing the relevant websites. The EU's ePrivacy Directive, and the national laws implementing and supplementing this Directive, set out laws governing the use of cookies and other similar tracking technologies in the EU. In addition, where cookies include personal data, that personal data must also be processed in accordance with the EU GDPR (in the EU) and the UK GDPR (in the UK) (EU GDPR and UK GDPR Article 4(1), Recital 30). Many European and non-European websites now provide detailed privacy notices on their websites and also ask users to consent to the use of non-essential cookies, and/or customize the non-essential cookies they are willing to accept, in order for the websites to avoid legal risks or liability under data protection and privacy laws.

In the UK, the law was updated in 2019 to clarify that the consent required for non-essential cookies (whether or not they process personal data) is required to be obtained to the same standard as consent under the GDPR. In

2022年4月に施行される日本の個人情報保護法（以下「個人情報法」といいます。）の改正法（以下「改正法」といいます。）により、クッキーを使用してウェブサイトユーザーから情報を収集する企業及びその他のウェブサイト運営者に対して、より厳しい要件が適用されることとなります。

欧州連合（EU）が2016年に制定した一般データ保護規則（GDPR）を含む欧州のデータ保護及びプライバシー法は、個人情報保護法の改正（2020年交付、2022年4月施行）を行った日本を含め、他の国々の法律に広範かつ重大な影響を及ぼしてきました。

改正法の内容は多岐にわたりますが、最近大きな注目を集めている分野の1つは、クッキーに適用されることが見込まれている規制です。クッキーは、インターネットのウェブサイトで至る所に存在し、広く使用されている小さなテキストファイルです。クッキーは、ウェブブラウザによって処理及び保存され、その目的は、ウェブページ広告のクリック、オンライン購入習慣等、ウェブサイトのユーザーアクティビティに関する情報を追跡することです。

クッキーの使用に関する現在の法的問題は、一般的に、関連性のあるウェブサイトにはアクセスするユーザーのデータプライバシー及び個人情報の収集に関係しています。EUのeプライバシー指令並びにその指令を実施及び補足する加盟国の国内法は、EUにおいてクッキー及びその他類似の追跡技術の使用を規制する法令を定めています。さらに、クッキーに個人データが含まれる場合、その個人データは、EUにおいてはEU GDPR、英国においては英国GDPRに従って処理される必要があります（EU GDPR及び英国GDPR第4条(1)、前文第30項）。現在、多くの欧州及び欧州以外のウェブサイトでは、ウェブサイトがデータ保護及びプライバシー法に基づく法的リスク又は法的責任を回避するために、詳細なプライバシー通知をウェブサイト上で提供し、また、非必須のクッキーの使用に同意するようユーザーに求めたり、

other words, implied consent, or pre-ticked boxes, are no longer acceptable. The website must obtain unambiguous, active consent from the user before non-essential cookies are deployed. The user must also be able to withdraw their consent as easily as it was given, so cookie tools on websites to enable the user to change their preferences have become more popular.

In order to be more aligned with the treatment of cookies in the EU, the UK, and other international standards, Japan's APPI has been amended, and below is a brief summary of both the previous APPI as well as the amended APPI with respect to the legal treatment of cookies.

1. Previous APPI

The regulations prior to the recent amendments regarding cookies in Japan under the APPI are quite straightforward. Specifically, cookie-related information, in principle, is not deemed to meet the definition of "personal information" under the APPI because, in general, identifying a specific individual based solely on cookie information is not possible. Therefore, to date, companies and other operators of Japanese websites have not been legally required to take any action under the APPI with respect to the use of cookies.

Notwithstanding the foregoing, there are certain exceptional cases where cookie-related information does meet the definition of "personal information", for example, when a specific individual can be identified by cookies processed in conjunction with such individual's name.

2. Amended APPI (Effective as of April 1, 2022)

As a result of amendments to the APPI which will take effect on April 1, 2022, new regulations that are expected to apply to cookies will be introduced. Specifically, under the amended APPI, the new concept of "personal-related information" has been created for information relating to living individuals that is not considered personal information, and such concept is expected to encompass the use of cookies.

More specifically, the distinction between "personal-related information" and "personal information" has been created because there are some cases in which specific information is not considered "personal information" because a business operator who processes such information (hereinafter "Business Operator A") cannot identify a specific individual, and thus such information would instead be deemed "personal-related information" under the amended APPI. On the other hand, another business operator who is provided that same "personal-related information" by Business Operator A (hereinafter "Business Operator B") may be able to identify a specific

受け入れてもよいと思う非必須のクッキーをカスタマイズするようユーザーに求めたりしていません。

英国では、非必須のクッキー（個人データを処理するか否かを問わない）に必要とされる同意は、GDPR に基づく同意と同じ基準で取得される必要があることを明確にするため、2019 年に法律が改正されました。つまり、黙示の同意や、予めチェックが入れているチェックボックスは、もはや認められません。ウェブサイトは、非必須のクッキーが配備される前に、ユーザーから明確で積極的な同意を得なければなりません。また、ユーザーは、同意を行うのと同じように簡単にその同意を撤回することができなければならないため、ユーザーが自分の選択を変更できるウェブサイト上のクッキーツールがより一般的になってきています。

EU、英国及びその他の国際基準におけるクッキーの取扱いに足並みを一層揃えるため、日本の個人情報法は改正されました。以下は、クッキーの法的取扱いに関するこれまでの個人情報法及び改正法の両方についての概要です。

1. これまでの個人情報法

個人情報法に基づいた日本におけるクッキーに関連する最近の改正前の規則は、非常に分かりやすいものです。具体的には、クッキー情報のみで特定の個人を識別することは一般的に不可能であるため、クッキーに関連する情報は、原則として個人情報法に基づく「個人情報」の定義に該当しないとみなされます。したがって、これまで、日本の企業やウェブサイトを運営するその他の事業者は、クッキーの使用に関して個人情報法に基づく措置を取ることを法的に要求されていませんでした。

但し、特定の個人の氏名と共に処理されることによりクッキー、個人を識別することができる場合等、クッキーに関連する情報が「個人情報」の定義に該当する場合があります。

2. 改正個人情報法（2022年4月1日施行）

2022年4月1日に施行される改正法では、クッキーに適用される新しい規制が導入されます。具体的には、改正法において、個人情報とはみなされない生存する個人に関する情報について、「個

individual using such information if jointly processed with additional information owned by Business Operator B, and in such case, such provided information would be deemed to be “personal information” vis a vis Business Operator B.

Based upon the foregoing, under the amended APPI, a new rule will be introduced that the data subject’s consent is required when a business operator who collected personal-related information provides the information to a third party and the information is assumed to be collected as personal information by the third party. Based upon the example in the preceding paragraph, under the amended APPI, Business Operator B (or Business Operator A in lieu of Business Operator B) will be required to obtain the data subject’s consent to obtain the combined “personal information”, and Business Operator A will have the obligation to ensure that such consent is obtained.

As a further example, Data Management Platforms (“DMPs”), such as Google and other platforms that centrally manage various data of companies and other sources, may place cookies (known as “third-party cookies”) on websites provided by other business operators. In such case, cookie-related information obtained by the DMP would not constitute “personal information” because it is usually not possible to identify a specific individual based solely on such cookies. Nonetheless, such information obtained using such cookies would constitute “personal-related information” under the amended APPI. Furthermore, if such “personal-related information” obtained by the DMP comes to constitute “personal information” based on provision by a third-party (that is, a specific individual can be identified by the receiver), the consent of the data subject will be required.

3. Necessary Action Going Forward

To be clear, the above required consents for cookies under the amended APPI will not be as strict as the standard of consent that is set out in the EU GDPR or UK GDPR. This is due to the fact that Japanese regulators have tried to strike a more business-friendly balance between the personal data rights of individuals and the use of personal information by companies and other website operators for commercial purposes.

Nonetheless, based upon the effect of cookies on data privacy concerns, it will be vital for parties operating Japanese websites which use cookies to comply with the amended APPI and improve the transparency of information provided to data subjects.

Therefore, companies using cookies on their Japanese websites or through DMPs should take following actions:

人関連情報」という新たな概念が生まれており、これにはクッキーにより取得される情報も含まれると考えられます。

具体的には、個人情報を取り扱う事業者【事業者 A】が特定の個人を識別することができないという理由から、特定の情報が「個人情報」とみなされない場合があるため、改正法においては、「個人関連情報」と「個人情報」が区別されますので、そのような情報は、「個人関連情報」とされます。一方で、この事業者 A にとっての「個人関連情報」を事業者 A から提供してもらう別の事業者【事業者 B】にとっては、事業者 B が有する付加情報と組み合わせて処理することにより、かかる情報について特定の個人を識別することができる場合があり、この場合、事業者 A から提供された情報は、事業者 B にとって「個人情報」となりません。

以上を踏まえ、改正法においては、事業者が個人関連情報を第三者に提供する場面において、その相手方が個人情報として取得することが想定される場合は、あらかじめデータ主体の同意が必要である旨の新しい規則が導入されます。前項の例に基づいて説明すると、改正法においては、事業者 B が（又は事業者 B に代わって事業者 A が）、組み合わせられる「個人情報」を取得するために、データ主体の同意を得る必要があり、事業者 A はかかる同意の存在を確認する義務を負います。

より具体的な例としては、企業やその他のソースの様々なデータを集中管理する Google 等のデータ管理プラットフォーム（「DMP」）は、他の事業者が提供するウェブサイトにクッキーを置くことがあり、このようなサービスは「サードパーティクッキー」として知られています。このような場合、DMP が取得したクッキーに関連する情報は、かかるクッキーのみに基づいて特定の個人を識別することは通常不可能であるため、「個人情報」にはあたりませんがクッキー、改正法における「個人関連情報」に該当します。また、DMP が取得する「個人関連情報」が、第三者提供によって「個人情報」となってしまう場合（すなわち、第三者提供の受領者において、特定の個人を識別することができる場合）、データ主体の同意が必要となります。

3. 今後必要となる措置

- 1) Conduct an investigation to obtain precise information regarding cookie usage on their own websites as well as those of their DMPs;
- 2) Draft, review and modify their Online Privacy Policies and Cookie Policies/Notices;
- 3) If needed, establish reliable measures to obtain data subjects' consent; and
- 4) Use this as an opportunity to consider whether their EU and UK websites need refreshing or updating to comply with EU and UK data protection and privacy laws.

The European Practice Group and IT Practice Group of the Japan-based international law firm of Kitahama Partners have forged links with UK-based law firm of Howard Kennedy in order to assist our clients with a broad range of international IT and data protection and privacy issues. Through our collaboration, we can provide comprehensive legal advice and assistance so that our clients can understand often complex worldwide data privacy rules and restrictions and be both confident and compliant in multiple jurisdictions.

In case of any queries regarding any of the topics addressed herein, please do not hesitate to contact the following attorneys of the two respective firms.

KITAHAMA PARTNERS

Jiri Mestecky, Partner - Osaka Office
JMestecky@kitahama.or.jp
TEL: +81-6-6202-9554

Miyako Ikuta, Partner – Tokyo Office
MIkuta@kitahama.or.jp
TEL: +81-3-5219-5151

Ryosuke Naka, Partner - Osaka Office
RNaka@kitahama.or.jp
TEL: +81-6-6202-9616

Minami Hosoi, Associate – Tokyo Office
MHosoi@kitahama.or.jp
TEL: +81-3-5219-5151

HOWARD KENNEDY

Colin Sawdy, Partner
Colin.Sawdy@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5457

誤解のないよう付言すると、改正法においてクッキーに要求される上記の同意は、EU GDPR又は英国 GDPR に規定されている同意の基準ほど厳しいものではありません。これは、日本の規制当局が、自然人の個人情報に関する権利と、企業や他のウェブサイト運営者による商業目的での個人情報の利用との間で、より後者に配慮したバランスを取っていることによります。

しかしながら、クッキーがデータプライバシーに関する懸念に与える影響を考えると、クッキーを使用して日本のウェブサイト運営する当事者が、改正法を遵守し、データ主体に提供される情報の透明性を向上させることは極めて重要です。

したがって、日本のウェブサイト上で、又は DMP を通じてクッキーを使用する企業は、以下の措置を講じる必要があります。

- 1) 自社のウェブサイト上及び DMP におけるクッキーの使用に関して、正確な情報を入手するために調査を行う。
- 2) オンライン・プライバシー・ポリシー及びクッキーポリシー／通知の起案、検討及び修正を行う。
- 3) 必要に応じて、データ主体の同意を得るための信頼できる方法を確立する。
- 4) この機会に、EU 及び英国のデータ保護及びプライバシー法に準拠するために、EU 及び英国のウェブサイトを更新する必要があるかどうかを検討する。

日本を拠点とする国際的な法律事務所である北浜法律事務所のヨーロッパプラクティスグループ及び IT プラクティスグループは、英国を拠点とする Howard Kennedy 法律事務所と提携し、幅広い国際的な IT 及びデータ保護、並びにプライバシーの問題についてクライアントを支援しています。クライアントが複雑な世界規模のデータプライバシーに関する規則及び制限を理解し、複数の法域において自信を持ってコンプライアンスを遵守することができるように、私たちは、この提携を通して包括的な法的助言及び支援を行います。

Robert Lands, Partner
Robert.Lands@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5557

Elizabeth Morley, Partner
Elizabeth.Morley@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5620

Emily Clark, Associate
Emily.Clark@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5443

Alexandra Johnstone, Associate
Alexandra.Johnstone@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5827

本件に関する事項についてご質問がございましたら、各事務所の以下の弁護士にご連絡下さい。

北浜法律事務所・外国法共同事業

弁護士法人北浜法律事務所

ジェリー・メステッキー (パートナー、大阪事務所)

JMestecky@kitahama.or.jp
TEL: 06-6202-9554

生田 美弥子 (パートナー、東京事務所)

MIkuta@kitahama.or.jp
TEL: 03-5219-5151

中 亮介 (パートナー、大阪事務所)

RNaka@kitahama.or.jp
TEL: 06-6202-9616

細井 南見 (アソシエイト、東京事務所)

MHosoi@kitahama.or.jp
TEL: 03-5219-5151

Howard Kennedy 法律事務所

Colin Sawdy (パートナー)

Colin.Sawdy@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5457

Robert Lands (パートナー)

Robert.Lands@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5557

Elizabeth Morley (パートナー)

Elizabeth.Morley@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5620

Emily Clark (アソシエイト)

Emily.Clark@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5443

Alexandra Johnstone (アソシエイト)

Alexandra.Johnstone@howardkennedy.com
TEL: +44 (0)20 3755 5827