

DE MINISTER-PRESIDENT VAN DE VLAAMSE REGERING, VLAAMS MINISTER VAN BUITENLANDS BELEID EN ONROEREND ERFGOED, DE VLAAMSE MINISTER VAN BEGROTING, FINANCIËN EN ENERGIE, DE VLAAMSE MINISTER VAN BINNENLANDS BESTUUR, INBURGERING, WONEN, GELIJKE KANSEN EN ARMOEDEBESTRIJDING, DE VLAAMSE MINISTER VAN MOBILITEIT, OPENBARE WERKEN, VLAAMSE RAND, TOERISME EN DIERENWELZIJN, DE VLAAMSE MINISTER VAN WELZIJN, VOLKSGEZONDHEID EN GEZIN, DE VLAAMSE MINISTER VAN WERK, ECONOMIE, INNOVATIE EN SPORT, DE VLAAMSE MINISTER VAN OMGEVING, NATUUR EN LANDBOUW

NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

**Betreft: Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende
aanpassing van de besluiten van de Vlaamse Regering aan de
verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de
Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van
natuurlijke personen in verband met de verwerking van
persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die
gegevens en tot intrekking van richtlijn 95/46/EG (algemene
verordening gegevensbescherming)
Principiële goedkeuring**

1. INHOUDELIJK

1.1 Situering

Op 2 december 2016 hechtte de Vlaamse Regering haar goedkeuring aan de conceptnota (VR 2016 0212 DOC.1325/1) waarin de aanpak voor de aanpassing van de Vlaamse regelgeving aan de Algemene verordening gegevensbescherming (AVG) tegen uiterlijk 24 mei 2018 is uiteengezet. Alle ministers en hun respectieve administraties werden belast hun volle medewerking te verlenen aan de tijdige aanpassing van de regelgeving.

Een werkgroep, bestaande uit maximaal 2 juristen per beleidsdomein, is begin januari 2017 gestart met het screenen van alle decreten en vervolgens alle besluiten van de Vlaamse Regering om de overeenstemming met de bepalingen van de AVG na te gaan.

Op 30 mei werd het decreet *houdende de aanpassing van de decreten aan de verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)*, kortweg het AVG-decreet, door het Vlaams Parlement aangenomen en door de Vlaamse Regering op 8 juni bekrachtigd en afgekondigd. Dit decreet brengt de bestaande decreten in overeenstemming met de bepalingen van de algemene verordening gegevensbescherming (AVG).

Naar analogie met het voornoemde decreet, moeten ook alle besluiten van de Vlaamse Regering in overeenstemming met de AVG worden gebracht. Daartoe werd dezelfde werkwijze als bij het

opstellen van het voornoemde decreet gevolgd, namelijk de leden van de voornoemde werkgroep hebben alle besluiten van de Vlaamse Regering gescreend en voorstellen tot aanpassing opgesteld. Het resultaat van de screening van de besluiten van de Vlaamse Regering leidde tot voorliggend ontwerp van besluit. Bij dit ontwerp van besluit werd ook rekening gehouden met de opmerkingen die de Raad van State formuleerde op het ontwerpdecreet.

1.2 Inhoud

Met het oog op de aanpassing aan de AVG kan vastgesteld worden dat, net zoals in het voornoemde decreet van 8 juni 2018 houdende de aanpassing van de decreten, de besluiten van de Vlaamse Regering een aantal onderwerpen bevatten die steeds terugkeren en aldus de beleidsdomeinen overschrijden, met name:

1.2.1. Verwijzingen naar machtigingen

In een aantal gevallen bevat de Vlaamse regelgeving een verwijzing naar machtigingsprocedures, nl. procedures die voorschrijven dat de mededeling van persoonsgegevens voorafgaandelijk moet worden gemachtigd. Daarbij wordt meestal verwezen naar de machtigingsprocedure, voorzien in de Wet Verwerking Persoonsgegevens van 8 december 1992 (WVP) of de machtigingsprocedure, voorzien in het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer (e-govdecreet).

Momenteel zijn die voornoemde regelgevingen ook het voorwerp van aanpassingen aan de AVG:

- ingevolge de wet van 3 december 2017 tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit, wordt de machtigingsprocedure bij de sectorale comités binnen de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in ieder geval opgeheven. Er is echter tot op heden nog geen door het federale parlement aangenomen wet die bepaalt welke regeling er in de plaats komt die de mededeling van persoonsgegevens naar andere instanties regelt.

- op Vlaams niveau wordt de verplichting van een voorafgaande machtiging van de Vlaamse toezichtcommissie voor het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer om Vlaamse persoonsgegevens mee te delen opgeheven door het voornoemde decreet van 8 juni 2018 houdende de aanpassing van de decreten aan de AVG.

Vandaar dat in voorliggend ontwerp van besluit niet meer kan worden verwezen naar een concrete machtigingsprocedure. Dit wordt opgevangen door de bewoordingen “met toepassing van de regelgeving inzake de bescherming van natuurlijke personen bij de verwerking van persoonsgegevens die van toepassing is bij de mededeling van persoonsgegevens, zoals ze in voorkomend geval op federaal of Vlaams niveau verder is of wordt gespecificeerd”. Op deze manier is het mogelijk deze verwijzingen te behouden ongeacht de richting die toekomstige wijzigingen uitgaan.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 10, 24, 67 en 78 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.2. Verwijzing naar bijzondere categorieën van persoonsgegevens

In diverse bepalingen verwijst de Vlaamse regelgeving naar een van de bijzondere categorieën van persoonsgegevens zoals die in de WVP zijn opgenomen. De WVP maakt daarbij een onderscheid tussen gevoelige persoonsgegevens, medische persoonsgegevens en gerechtelijke persoonsgegevens. Zij worden elk geregeld door een ander artikel.

Dat onderscheid wordt niet (meer) als zodanig gemaakt door de AVG. De AVG bevat enerzijds een regeling voor de bijzondere categorieën van persoonsgegevens en aan de andere kant voor de strafrechtelijke persoonsgegevens. De eerste is opgenomen in artikel 9, de tweede in artikel 10 van de AVG. Bijkomend bevat de AVG een uitdrukkelijke definitie van een aantal van de bijzondere categorieën. Dat is het geval voor gezondheidsgegevens, biometrische gegevens en genetische gegevens.

Bijgevolg moest er telkens in de besluiten nagegaan worden naar welke concrete categorie van persoonsgegevens de regelgeving verwijst of wil verwijzen en werden deze verwijzingen aangepast aan de AVG.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 14, 16, 17, 18, 19, 20, 26, 38, 40 en 51 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.3. Algemene verwijzing naar bestaande regelgeving over de bescherming bij de verwerking van persoonsgegevens

In de besluiten van de Vlaamse Regering wordt verwezen naar de toepassing van de privacywetgeving of de wet van 8 december 1992 tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens (WVP).

In het voorliggend ontwerp van besluit worden de bepalingen die verwijzen naar de privacywetgeving aangepast door te verwijzen naar “de regelgeving over de bescherming van natuurlijke personen bij de verwerking van persoonsgegevens”. Deze omschrijving omvat alle regels die van toepassing zijn op en bescherming bieden aan natuurlijke personen bij de verwerking van persoonsgegevens, dus zowel wat Europees (nl. de AVG) is vastgelegd als wat federaal of deelstatelijk nader is bepaald ingevolge de AVG.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 4, 11, 12, 20, 22, 28, 30, 33, 34, 35, 36, 39, 41, 46, 47, 66, 73, 75, 76 en 77 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.4. Uitzondering op rechten van betrokkenen bij inspectie- of auditonderzoeken

De besluiten van de Vlaamse regering voorzien op diverse plaatsen in toezicht op de naleving van de besluiten door “toezicht-, inspectie- en auditdiensten”. Deze diensten verzamelen in het kader van de uitoefening van hun opdrachten gegevens. Die gegevens bevatten onder meer persoonsgegevens (in de zin van gegevens over en van natuurlijke personen).

Met het oog op de taken die hen worden toevertrouwd, is het niet altijd mogelijk om de betrokkenen wiens gegevens worden verwerkt, onmiddellijk in kennis te stellen van het feit dat hun gegevens verzameld zijn en verwerkt worden en hen bijgevolg de inlichtingen mee te delen die door de AVG worden voorzien (recht op inzage, recht op verbetering, ...). Zo is het niet aangewezen dat wanneer een inspecteur gegevens verzamelt omtrent een persoon van wie vermoed wordt dat hij zich schuldig maakt aan een overtreding, deze laatste hieromtrent wordt geïnformeerd. Indien de inspecteur hiertoe zou worden verplicht, zou de betrokkene in de mogelijkheid worden gesteld zijn onwettige praktijken gedurende een bepaalde periode te stoppen of bewijzen te doen verdwijnen, zodat een verdere controle geen zin meer zou hebben. Dit zou strijdig zijn met de geest van de regelgeving betreffende de inspectie en van de besluiten waarop de inspecteurs toezicht dienen te houden.

Aan deze bekommernissen wordt tegemoetgekomen door, in elk besluit waar dit aangewezen is, een uitzondering van de rechten van betrokkenen te voorzien op basis van artikel 23 AVG dat immers de inspectiediensten de mogelijkheid geeft om recht op o.a. inzage en verbetering niet in te willigen. Via voorliggend ontwerp van besluit wordt met een bepaling die bestaat uit zes leden

en telkens afgestemd is op de concrete toezicht-, inspectie- en auditdiensten die gegevens verwerkt, een uitzondering op de rechten van de betrokkenen te voorzien.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 49, 50, 53, 54, 55, 56, 57, 58, 59, 60, 61, 62, 63, en 65 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.5. Uitzondering op rechten van betrokkenen bij specifieke bepalingen

Artikel 23 AVG voorziet in de mogelijkheid om de reikwijdte van bepaalde verplichtingen en rechten zoals vastgelegd in de AVG te beperken, op voorwaarde dat die beperking een noodzakelijke en evenredige maatregel is ter waarborging van de bescherming van de betrokkene of van de rechten en vrijheden van anderen.

Dergelijke beperkingen kunnen betrekking hebben op diverse aspecten, gaande van de gegevens waartoe men inzage wil geven, over de termijn binnen dewelke de verantwoordelijke moet reageren tot de manier waarop inzage kan worden gegeven. Voor elke uitzondering wordt aangegeven welke bepaling van artikel 23 AVG wordt toegepast, d.w.z. welk belang men inroept om de uitzondering te rechtvaardigen, alsook van welke bepalingen men wil afwijken en hoe die afwijkingen worden beschermd.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 3 en 5 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.6. Kosteloze inzage

Het recht op inzage wordt overeenkomstig artikel 15 AVG uitgeoefend door de betrokkene een kopie te verstrekken van de gegevens die over hem of haar worden verwerkt. Rekening houdend met de bepaling van artikel 12, 5) AVG moet die kopie kosteloos worden verstrekt. Om die reden worden bepalingen in de Vlaamse regelgeving waar een vergoeding wordt aangerekend of de mogelijkheid daartoe wordt voorzien, aangepast.

Een dergelijke aanpassing werd doorgevoerd in artikel 64 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.7. Verwijzing naar specifieke artikelen in de AVG

Verwijzingen naar specifieke artikelen in de WVP moeten aangepast worden door verwijzingen naar specifieke artikelen in de AVG. Zo kan er in de besluiten bijvoorbeeld niet langer verwezen worden naar “persoonsgegevens als vermeld in artikel 1, §1, van de wet van 8 december 1992 tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens”. Dit wordt vervangen door “persoonsgegevens, vermeld in artikel 4, 1), van de algemene verordening gegevensbescherming”.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 7, 8, 82 en 85 van het voorliggend ontwerp van besluit.

1.2.8. Terminologische aanpassingen

De AVG brengt ook enkele terminologische aanpassingen met zich mee. Zo wordt er bijvoorbeeld niet langer gesproken over “verantwoordelijke voor de verwerking” maar over “verwerkingsverantwoordelijke”. De term “veiligheidsconsulent” wordt vervangen door de term “functionaris voor gegevensbescherming, vermeld in artikel 9 van het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer aangezien de functies gelijklopend zijn. Ook wordt in een aantal artikelen correct verwezen naar de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens.

De hierboven uiteengezette aanpassing, zoals die ook in het AVG-decreet werd opgenomen, gebeurt in de artikelen 1, 2, 6, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 21, 22, 23, 24, 25, 27, 40, 41, 42, 43, 44, 45, 48, 52, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 79, 80, 81, 83 en 84 van het voorliggend ontwerp van besluit.

2. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP

Door voorliggend ontwerp van besluit worden noch de uitgaven noch de ontvangsten beïnvloed. Het betreft louter technische aanpassingen van artikelen van diverse besluiten van de Vlaamse Regering aan de AVG.

De Inspectie van Financiën verleende een gunstig advies (GDR/MDM/18/0098) op 22 juni 2018. Het begrotingsakkoord werd verleend op 13 juli 2018.

3. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE LOKALE BESTUREN

- a) personeel: het ontwerp van besluit heeft geen weerslag op gebied van personeelsinzet.
- b) werkingsuitgaven: het ontwerp van besluit heeft geen weerslag op de lopende uitgaven.
- c) investeringen en schuld: het ontwerp van besluit heeft geen investeringen als gevolg.
- d) ontvangsten: het ontwerp van besluit resulteert niet in bijkomende ontvangsten.

Conclusie: voorliggend ontwerp van besluit heeft geen weerslag op het personeel, de werkingsuitgaven, investeringen, schuld en ontvangsten van de lokale besturen en kan bijgevolg opgevangen worden door het reeds in dienst zijnde personeel of binnen de reguliere middelen van de lokale besturen.

4. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN

Het ontwerp heeft geen weerslag op het personeelsbestand of de personeelsbudgetten.

5. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING

1 Het ontwerp werd aangepast aan het wetgevingstechnisch en taalkundig advies nr. 2018/267 van 20 juni 2018.

2 Het ontwerp valt buiten het toepassingsgebied van de RIA (regelgeving waar geen vrije juridische beleidsruimte bestaat ingevolge de aanpassing aan een Europese Verordening en de interne organisatie van de Vlaamse administratie, m.a.w. autoregulering).

6. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering beslist:

1. haar principiële goedkeuring te hechten aan het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende aanpassing van de besluiten van de Vlaamse Regering aan de verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming);
2. de Vlaamse minister, bevoegd voor het gezondheidsbeleid:
 - 2.1. te gelasten artikel 14, 18, 19 en 20 van voornoemd voorontwerpbesluit in overeenstemming met artikel 5, §1, I., derde lid van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 voor verslag voor te leggen aan de algemene vergadering van het Rekenhof;
 - 2.2. te machtigen te beoordelen of voornoemd verslag aanleiding kan geven tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst;
3. de Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Inburgering, Wonen, Gelijke Kansen en Armoedebestrijding
 - 3.1. te gelasten over voornoemd ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering het advies in te winnen van de Gegevensbeschermingsautoriteit met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van zestig dagen, met toepassing van artikel 26 van de wet van 3 december 2017 tot oprichting van de gegevensbeschermingsautoriteit;
 - 3.2. te machtigen te beoordelen of voornoemd advies aanleiding kan geven tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst,
 - 3.3. te gelasten over voornoemd ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering het advies in te winnen van de Raad van State, met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van 30 dagen, met toepassing van artikel 84, §1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State als de Vlaamse minister, bevoegd voor het gezondheidsbeleid, oordeelt dat het verslag, vermeld in 2.1, geen aanleiding geeft tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst en de Vlaamse minister, bevoegd voor het e-government, oordeelt dat het advies, vermeld in 3.1, geen aanleiding geeft tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst .

De minister-president van de Vlaamse Regering,
Vlaams minister van Buitenlands Beleid en Onroerend Erfgoed

Geert BOURGEOIS

De Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie,

Bart TOMMELEIN

De Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Inburgering, Wonen, Gelijke Kansen en
Armoedebestrijding,

Liesbeth HOMANS

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn,

Ben WEYTS

De Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin,

Jo VANDEURZEN

De Vlaamse minister van Werk, Economie, Innovatie en Sport,

Philippe MUYTERS

De Vlaamse minister van Omgeving, Natuur en Landbouw,

Joke SCHAUVLIEGE

Bijlagen:

- ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende aanpassing van de besluiten van de Vlaamse Regering aan de verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming) + bijlages;
- advies van de Inspectie van Financiën d.d. 22 juni 2018;
- aanvraag begrotingsakkoord d.d. 28 juni 2018.