



Advies nr 05/2012 van 8 februari 2012

Betreft: Advies m.b.t. Titel 10, Afdeling 8 van het voorontwerp van programmawet (CO-A-2012-005)

De Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer;

Gelet op de wet van 8 december 1992 *tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens* (hierna WVP), inzonderheid artikel 29;

Gelet op het verzoek om advies van de Minister van Werk ontvangen op 26/01/2012;

Gelet op het verslag van de heer voorzitter;

Brengt op 8 februari 2012 het volgend advies uit:

I. VOORWERP VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De Commissie wordt door de Minister van Werk gevraagd om advies inzake titel 10 (fraudebestrijding), afdeling 8 (regeling van bepaalde aspecten van de elektronische informatie-uitwisseling tussen de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude), zijnde de artikelen 95 - 109 van het voorontwerp van Programmawet.
2. Het advies wordt gevraagd met hoogdringendheid, tegen 7 februari 2012, aangezien de tekst eveneens werd overgemaakt aan de Nationale Arbeidsraad, die hun advies gaan overmaken op 7 februari 2012 en aangezien de tweede lezing op de Ministerraad voorzien is op 10 februari 2012.
3. Het voorontwerp wordt vergezeld van een uitgebreide Memorie van Toelichting (hierna Memorie), welke duidelijk de draagwijdte en de inzet van het voorontwerp uitlegt, ook ten aanzien van aspecten van privacybescherming.
4. Hierna zet de Commissie haar belangrijkste opmerkingen op de artikelen 95 - 109 van het voorontwerp van Programmawet uiteen. Na een aantal algemene beschouwingen, volgen er meer gedetailleerde opmerkingen. Gelet op de uiterste hoogdringendheid zijn deze opmerkingen niet exhaustief.

II. DRAAGWIJDTE VAN ARTIKELEN 95 - 109 VAN HET VOORONTWERP VAN PROGRAMMAWET

5. Op legistiek vlak beogen de artikelen 95 - 109 van het voorontwerp de invoering van een nieuw hoofdstuk 5 in titel 5 van Boek 1 van het Sociaal Strafwetboek (bestaande uit de artikelen 100/1 t.e.m. 100/13), alsook, als gevolg hiervan, een uitbreiding van het begrippenapparaat (met een aantal nieuwe bepalingen 14° t.e.m. 19°) waarin artikel 16 van het Sociaal Strafwetboek voorziet.
6. Inhoudelijk beogen de artikelen 95 - 109 van het voorontwerp:
 - de invoering van een uniform, elektronisch proces-verbaal, hierna het e-PV genoemd;
 - de oprichting van de databank e-PV, welke de gegevens bevat die opgenomen zijn in het e-PV en deze opgenomen in de bijlagen bij deze e-PV's;

- de elektronische gegevensstromen die het gevolg zullen zijn van het e-PV (nl. de onderlinge elektronische informatie-uitwisseling tussen de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude via een toegang tot de databank e-PV);
- de toegang tot de Ginaa-databank (geïntegreerde informatica-applicaties administratieve geldboeten). Dit is de databank van de in artikel 16, 13° van het Sociaal Strafwetboek bedoelde administratie: de directie van de administratieve geldboeten van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid Arbeid en Sociaal Overleg (hierna FOD WASO). Deze directie legt een administratieve geldboete op aan de werkgever die bepaalde arbeidsrechtelijke verplichtingen niet nakomt. Ginaa bevat de gegevens met betrekking tot de procedure tot oplegging van administratieve geldboeten, zoals geregeld in Boek 1 van het Sociaal Strafwetboek.

III. ALGEMENE BESPREKING

7. De Commissie begrijpt evident dat de onderlinge elektronische informatie-uitwisseling tussen de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude de efficiëntie en de effectiviteit van voormelde strijd beoogt te optimaliseren, maar deze strijd en de onderlinge elektronische informatie-uitwisseling, moet gebeuren met de nodige waarborgen op het vlak van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer.
8. De Commissie is er zich eveneens van bewust dat het gros van de voorziene elektronische gegevensstromen enkel de papieren gegevensstromen -die nu sowieso plaatsvinden en *a priori* wettig zijn- wil vervangen, waardoor niet alleen heel wat overbodige papierstromen zullen kunnen worden afgeschaft, maar deze elektronische gegevensstromen ook zullen leiden tot een juridische en technische beveiliging van de gegevens die op vandaag niet of niet steeds is of kan worden voorzien voor de gegevens op papier.
9. De Commissie zal het voorontwerp toetsen aan de 4 basisbeginselen van de WVP, waarvan de naleving essentieel wordt geacht voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer van natuurlijke personen bij de verwerking van hun persoonsgegevens: het toelaatbaarheidsbeginsel, het finaliteitsbeginsel, het proportionaliteitsbeginsel en het transparantiebeginsel.

Toelaatbaarheid

10. Gelet op de voorziene wettelijke grondslag en omkadering (in het Sociaal Strafwetboek) van de databanken e-PV en Ginaa en van de elektronische gegevensstromen aan en uit die gegevensbanken, is, op het vlak van toelaatbaarheid van de verwerkingen, meteen een zeer

belangrijke klip genomen. Artikel 22 van de Grondwet vereist inderdaad een formele wettelijke interventie om overheidsdatabanken van een dergelijke omvang op te zetten en/of te omkaderen.

11. Deze databanken bevatten bovendien gerechtelijke persoonsgegevens in de zin van artikel 8 van de WVP¹. Het betreft dus persoonsgegevens waarvan de verwerking, hoewel principieel verboden uit hoofde van artikel 8, § 1 WVP, uitzonderlijk toch toegestaan is uit hoofde van artikel 8, § 2, b WVP, aangezien de verwerking noodzakelijk is voor de verwezenlijking van doeleinden die door of krachtens een wet, een decreet of een ordonnantie zijn vastgesteld, *in casu* deze vastgesteld door het Sociaal Strafwetboek en het voorontwerp.

Finaliteit

12. De finaliteiten van die twee databanken en de voorziene mededelingen van persoonsgegevens aan en uit deze databanken zijn uitdrukkelijk opgenomen in het voorontwerp.
13. Voor de e-PV-databank gaat het over 1° het verzamelen van informatie die nuttig is om de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude in staat te stellen op een adequate wijze de illegale arbeid en de sociale fraude te bestrijden, 2° het verzamelen van informatie die nuttig is om de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude in staat te stellen hun wettelijke opdrachten uit te oefenen en 3° het opmaken van interne en externe statistieken.
14. Voor de Ginaa-databank gaat het over 1° het verzamelen van informatie die nuttig is om de bevoegde administratie in staat te stellen om de opdrachten uit te oefenen die haar in of krachtens het Eerste boek (van het Sociaal Strafwetboek) worden toegewezen, 2° het verzamelen van informatie inzake de vervolging van de inbreuken die nuttig is om de andere actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude in staat te stellen hun wettelijke opdrachten uit te oefenen, 3° het verzamelen van informatie inzake de vervolging van de inbreuken die nuttig is om de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude in staat te stellen op een adequate wijze de illegale arbeid en de sociale fraude te bestrijden en 4° het opmaken van interne en externe statistieken.

¹ "De databank e-PV bevat informatie betreffende gedragingen die het voorwerp uitmaken van strafbepalingen. Deze gedragingen kunnen bijgevolg aanleiding geven tot strafsancities. De in de databank opgenomen processen-verbaal kunnen leiden tot een strafrechtelijke opsporing of onderzoek. Het is dan ook noodzakelijk om een specifieke regeling uit te werken voor de toegang tot de informatie die opgenomen is in deze databank", cf. Memorie, p. 71.

15. Dit zijn welbepaalde, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigde doeleinden in de zin van artikel 4, § 1, 2° WVP.
16. De artikelen 14 en 15 van de wet van 15 januari 1990 *houdende oprichting en organisatie van een Kruispuntbank van de sociale zekerheid* (hierna de KSZ-wet) zijn van toepassing op de mededeling van persoonsgegevens aan en uit deze gegevensbanken. Bepaalde mededelingen van gegevens voor de net vermelde doeleinden aan en uit deze databanken worden afhankelijk gemaakt van voorafgaande machtigingen van een onafhankelijk sectoraal comité: dat van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid. Deze raadpleging door bevoegde instellingen verloopt bovendien via het netwerk van de KSZ. Voornoemde gegevensbeschermende bepalingen uit de KSZ-wet vormen extra privacywaarborgen voor legitieme consultaties van bedoelde databanken. Wanneer een bepaalde gegevensstroom onderworpen is aan de machtigingsbevoegdheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid, zal in ieder geval een voorafgaande machtiging moeten worden uitgesproken door dat comité. Wanneer een bepaalde gegevensstroom niet onderworpen is aan de machtigingsbevoegdheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid (zie hierna), staat dit evenwel niet in de weg dat de technische eisen die vereist zijn voor de elektronische gegevensuitwisseling van dezelfde aard dienen te zijn als die voor de andere gebruikers van de KSZ.
17. De Commissie stelt vast dat de gegevensstroom van de e-PV-databank naar de Ginaa-databank bij de directie van de administratieve geldboeten van FOD WASO al werd goedgekeurd door het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid².

Proportionaliteit

18. Ten aanzien van de informatie opgenomen in de databanken, stelt de Commissie vast dat:
- de databank e-PV de gegevens bevat die opgenomen zijn in het model van e-PV bedoeld in het nieuw in te voeren artikel 100/2 (zie artikel 102 voorontwerp). Het voorontwerp bepaalt niet de categorieën van (persoons)gegevens opgenomen in het model van e-PV. Volgens de Memorie (p. 66) is het ontwerp van dit model opgenomen als bijlage, maar van die bijlage vindt de Commissie geen spoor. Artikel 106 van het voorontwerp (nieuw in te voeren artikel 100/10, § 1) bepaalt anderzijds wel de zogenaamde referentiegegevens (dixit

² Cf. beraadslaging nr. 10/068 van 7 september 2010 *met betrekking tot de mededeling van persoonsgegevens uit de persoonsgegevensbank e-pv door bepaalde inspectiediensten aan de federale overheidsdienst werkgelegenheid, arbeid en sociaal overleg met het oog op het opleggen van administratieve geldboeten.*

Memorie, p. 71) uit de databank e-PV³. De andere gegevens opgenomen in de databank e-PV slaan, zo blijkt uit het nieuw in te voeren artikel 100/10, § 2, op de vaststellingen die opgenomen zijn in het e-PV (m.i.v. de eventuele bijlagen). Het gaat evident om informatie over de vastgestelde inbreuk op de bepalingen waarin het Sociaal Strafwetboek voorziet, inz. vermelding van de identiteit van de betrokken partijen, hun status en de gedane vaststellingen.

- de databank Ginaa bevat de door de Koning bepaalde gegevens aangaande 1° iedere persoon die ervan verdacht wordt (mede)dader te zijn van een inbreuk, 2° iedere persoon aan wie een administratieve geldboete kan opgelegd worden, 3° iedere werknemer of persoon die betrokken is of geacht wordt betrokken te zijn bij een inbreuk (cf. artikel 107 van het voorontwerp). De Memorie specificeert dat het de gegevens betreft met betrekking tot de procedure tot oplegging van administratieve geldboeten, zoals geregeld in Boek 1 van het Sociaal Strafwetboek.

19. De gegevens in beide databanken zijn toereikend, terzake dienend en niet overmatig, uitgaande van de doeleinden waarvoor zij worden verkregen of waarvoor zij verder worden verwerkt (artikel 4, § 1, 3° WVP).
20. Op het vlak van de toegang tot deze databanken, stelt de Commissie vast dat er een specifieke regeling wordt uitgewerkt door het voorontwerp. Deze regeling bepaalt wie tot welke gegevens toegang heeft uit de databanken en onder welke voorwaarden (cf. nieuw in te voeren art. 100/10 van het Sociaal Strafwetboek).

Toegang tot de e-PV-databank

21. De door de Koning aangewezen categorieën van personeelsleden van de sociale inspectiediensten (nieuw in te voeren art. 100/10, §§ 1 en 2 *a contrario*) hebben toegang tot de gegevens van de processen-verbaal die opgesteld zijn door de eigen inspectiedienst zonder machtiging van de afdeling sociale zekerheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid

³ De datum van opstelling van het proces-verbaal, het nummer van het proces-verbaal, de aanduiding of het gaat om een proces-verbaal opgesteld op eigen initiatief van de verbalisant of in uitvoering van een taak opgelegd door een rechterlijke overheid, de dienst waartoe de verbaliserende ambtenaar behoort, de naam van de verbaliserende ambtenaar, de identiteit en het adres van de woonplaats of de maatschappelijke zetel van iedere persoon die ervan verdacht wordt (mede)dader te zijn van een inbreuk, de identiteit en het adres van de woonplaats of de maatschappelijke zetel van iedere persoon die burgerrechtelijk aansprakelijk geacht wordt voor een inbreuk, in voorkomend geval, de naam en het identificatienummer van de sociale zekerheid van iedere werknemer of persoon die betrokken is of geacht wordt betrokken te zijn bij een inbreuk en de kwalificatie van de vastgestelde inbreuk(en).

en van de Gezondheid. Dit staat zo in de Memorie (p. 92⁴), doch niet in het voorontwerp zelf. Hoewel weliswaar evident, staat dit ook beter in het voorontwerp zelf.

22. De door de Koning aangewezen categorieën van personeelsleden van de sociale inspectiediensten (nieuw in te voeren art. 100/10, §§ 1 en 2) hebben toegang tot een aantal referentiegegevens inzake de in de databank opgenomen processen-verbaal (van andere sociale inspectiediensten), mits machtiging van de afdeling sociale zekerheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid.
23. De door de Koning aangewezen categorieën van personeelsleden van de sociale inspectiediensten (nieuw in te voeren art. 100/10, §§ 1 en 2) hebben toegang tot de overige gegevens (van andere sociale inspectiediensten) die opgenomen zijn in de databank, dit met inbegrip van de gedane vaststellingen en van de bijlagen bij het proces-verbaal, voor zover deze gegevens voor hen een belang hebben in de uitoefening van het toezicht waarmee zij zijn belast of met toepassing van een andere wetgeving, mits machtiging van de afdeling sociale zekerheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid en mits uitdrukkelijke toestemming van de rechterlijke overheid indien deze toegang slaat op de gegevens die opgenomen zijn in de processen-verbaal die opgesteld worden tijdens de uitvoering van de taken opgelegd door de rechterlijke overheid.

⁴ "Overeenkomstig artikel 36bis van de wet van 8 december 1992 tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens is deze machtiging niet vereist voor de toegang tot de gegevens van de processen-verbaal die opgesteld zijn door de eigen inspectiedienst". De Commissie begrijpt niet dat in deze de 'vrijstelling van machtiging' van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid wordt gezocht in een wetsartikel (art. 36bis) van de WVP dat de bevoegdheidssfeer bepaalt van een ander sectoraal comité werkzaam binnen de Commissie: het Sectoraal Comité voor de Federale Overheid. Het spreekt immers voor zich dat de sociale inspectiediensten, als verzamelaar van de data bij de gegevenssubjecten en als leveranciers van die data aan de e-PV-databank, toegang hebben tot deze gegevens. Het voorontwerp viseert ten andere de regeling van bepaalde aspecten van de elektronische **informatie-uitwisseling tussen de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude** (eigen markering). Deze elektronische informatie-uitwisseling gebeurt onder de vorm van een toegang tot persoonsgegevens van door andere inspectiediensten opgestelde PV's. Toegang tot persoonsgegevens van PV's door de eigen inspectiedienst opgesteld is geen elektronische informatie-uitwisseling in de zin van het voorontwerp. De 'vrijstelling van machtiging' van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid moet dus gezocht worden in de bepalingen van het voorontwerp zelf. Dit blijkt bv. ook uit het nieuw in te voeren artikel 100/10, § 6: "In afwijking van de §§ 1, 2 en 5, kan het openbaar ministerie ten aanzien van de in deze paragrafen bedoelde personen, **met uitzondering van de opsteller van het e-PV** (eigen markering), de toegang uitstellen tot de gegevens opgenomen in een bepaald e-PV wanneer en tot zolang de bevoegde magistraat van oordeel is dat deze toegang de uitoefening van de strafvordering of de veiligheid van een persoon in gevaar kan brengen".

24. De ambtenaren van de bevoegde administratie (nieuw in te voeren art. 100/10, §3) hebben toegang tot alle gegevens van de databank e-PV (referentiegegevens en overige), voor zover deze gegevens voor hen een belang hebben in de uitoefening van hun wettelijke opdracht, mits machtiging van de afdeling sociale zekerheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid en zonder toestemming van de rechterlijke overheid indien deze toegang slaat op de gegevens die opgenomen zijn in de processen-verbaal die opgesteld worden tijdens de uitvoering van de taken opgelegd door de rechterlijke overheid.

25. Het Openbaar Ministerie bij de hoven en rechtbanken en de onderzoeksrechters (nieuw in te voeren art. 100/10, § 4) hebben toegang tot alle gegevens van de databank e-PV (referentiegegevens en overige) in het kader van de uitoefening van hun wettelijke opdracht doch zonder machtiging van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid, waarbij de 'vrijstelling van machtiging' wordt gemotiveerd in de Memorie.

26. Na advies van het Beheerscomité van de databank e-PV, bedoeld in nieuw in te voeren artikel 100/8, kan de afdeling sociale zekerheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid de toegang tot de gegevens van de databank e-PV geheel of gedeeltelijk uitbreiden tot andere dan de in net vernoemde §§ 1 en 4 bedoelde categorieën van personen binnen de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude en tot de Dienst Vreemdelingenzaken, en dit onder de voorwaarden en volgens de nadere regels die zij bepaalt en mits uitdrukkelijke toestemming van de rechterlijke overheid indien deze toegang slaat op de gegevens die opgenomen zijn in de processen-verbaal die opgesteld worden tijdens de uitvoering van de taken opgelegd door de rechterlijke overheid (nieuw in te voeren art. 100/10, § 5).

27. In afwijking van de net vernoemde §§ 1, 2 en 5, kan het Openbaar Ministerie ten aanzien van de in deze paragrafen bedoelde personen, met uitzondering van de opsteller van het e-PV, de toegang uitstellen tot de gegevens opgenomen in een bepaald e-PV wanneer en tot zolang de bevoegde magistraat van oordeel is dat deze toegang de uitoefening van de strafvordering of de veiligheid van een persoon in gevaar kan brengen (nieuw in te voeren art. 100/10, § 6).

28. De Commissie begrijpt de net vermelde bepalingen als volgt. De gemachtigde personeelsleden van de sociale inspectiediensten hebben in ieder geval toegang tot een aantal referentiegegevens inzake de in de databank opgenomen processen-verbaal. Op basis hiervan kunnen zijn nagaan of deze processen-verbaal inlichtingen bevatten die hen aanbelangen bij de uitoefening van het toezicht waarmee zij belast zijn of met toepassing van een andere wetgeving. Indien dat niet het geval is, is er geen gerechtvaardigd belang voor een verdere toegang (tot de overige gegevens) en zal een dergelijke toegang overmatig zijn in de zin van

artikel 4, § 1, 3° WVP. Indien dat wel het geval is, is er een gerechtvaardigd belang voor een verdere toegang (tot de overige gegevens) en zal een dergelijke toegang ter zake dienend zijn in de zin van artikel 4, § 1, 3° WVP. Er is dus sprake van het dimensioneren van de toegang en de verwerkingsmogelijkheden van de gemachtigde personeelsleden van de sociale inspectiediensten. Zonder concreet functioneel belang ("*voor zover deze gegevens voor hen een belang hebben in de uitoefening van het toezicht waarmee zij zijn belast of met toepassing van een andere wetgeving*"), zal een sociaal inspecteur geen kennis kunnen/mogen nemen van de 'overige' persoonsgegevens van PV's door andere inspectiediensten opgesteld.

29. In combinatie met de vereisten van machtiging door het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid om toegang te krijgen tot deze 'overige' gegevens, de bijkomende toestemming van de rechterlijke overheid indien deze 'overige' gegevens zijn opgenomen in processen-verbaal die opgesteld worden tijdens de uitvoering van de taken opgelegd door de rechterlijke overheid en de externe controleopdracht van de Commissie op de e-PV-databank⁵ (zie hierna) staat de uitgewerkte regeling er in principe voor garant dat alleen toegang wordt verleend tot toereikende, ter zake dienende en niet overmatige gegevens in de e-PV-databank conform artikel 4, § 1, 3° van de WVP.

Toegang tot de Ginaa-databank

30. De Koning duidt onder de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude de categorieën van personen aan die, onder de voorwaarden en volgens de nadere regels die Hij bepaalt, geheel of gedeeltelijk toegang hebben tot de Ginaa-databank.
31. De toevoeging in de Memorie dat zij slechts toegang kunnen krijgen **voor zover dit noodzakelijk is voor de uitoefening van hun wettelijke opdrachten**, wordt best opgenomen in het voorontwerp zelf.
32. De toegang tot de Ginaa-databank is verder slechts mogelijk mits voorafgaande machtiging van de afdeling sociale zekerheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid.
33. De Commissie vindt dat er ter zake sprake is van een vervlechting van bevoegdheden: de bevoegdheid van de Koning om enerzijds voorwaarden en nadere regels te bepalen voor de gehele of gedeeltelijk toegang tot de Ginaa-databank en anderzijds de bevoegdheid van het

⁵ De daartoe door de Commissie onder haar leden aangeduide personen hebben met het oog op het uitvoeren van hun opdrachten een onbeperkt recht op toegang tot alle inlichtingen en gegevens bewaard in de databank e-PV (nieuw in te voeren art. 100/9).

Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid zonder wiens machtiging evenmin toegang tot de Ginaa-databank mogelijk is. Om eventuele problemen van tegenstrijdigheid te vermijden stelt de Commissie voor de bevoegdheid van de Koning te beperken tot het aanduiden onder de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude van de categorieën van personen die toegang hebben tot de Ginaa-databank. Het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid zou dan bevoegd zijn in haar machtiging voorwaarden en nadere regels te bepalen voor die gehele of gedeeltelijk toegang tot de Ginaa-databank. Dergelijke bevoegdheidsverdeling tussen Koning en Comité vindt men overigens nu al terug m.b.t. de toegang tot de e-PV-databank.

34. Gelet op de vereiste van machtiging door het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid, staat de uitgewerkte regeling er in principe voor garant dat alleen toegang wordt verleend tot toereikende, ter zake dienende en niet overmatige gegevens in de Ginaa-databank conform artikel 4, § 1, 3° van de WVP.

Transparantie

35. Er is vooreerst de algemene transparantie die wordt geschapen door de centrale aspecten van e-PV, de databank e-PV en de Ginaa-databank nader te preciseren in een formele wet (in wording) die alsdan het voorwerp zal uitmaken van de vereiste publicatie in het Belgisch Staatsblad.
36. De betrokkenen kunnen verder, wat betreft de gegevens die over hen verwerkt worden in de databank e-PV, overeenkomstig artikel 13 van de WVP, hun recht op informatie, op inzage, op verbetering van onjuiste gegevens en op verwijdering of verbod van aanwending van verboden gegevens of gegevens die niet ter zake dienend zijn, uitoefenen door zich te wenden tot de Commissie (zgn. indirecte toegang). De verwerkingen in het kader van de databank e-PV betreft immers verwerkingen van persoonsgegevens beheerd door openbare overheden met het oog op de uitoefening van hun opdrachten van gerechtelijke politie. Op grond van artikel 3, § 5, 1° van de WVP is artikel 13 van de WVP hier dan ook van toepassing (cf. Memorie, p. 71).
37. Meer in het algemeen zal de Commissie niet alleen gebruik kunnen maken van de in artikel 32 van de WVP vermelde bevoegdheden om te controleren hoe de persoonsgegevens van de gegevenssubjecten worden verwerkt in het kader van de e-PV-databank, maar ook van het nieuw in te voeren artikel 100/9, dat de Commissie uitdrukkelijk belast erop toe te zien, met het oog op de bescherming van de persoonlijke levenssfeer en de eerbiediging van het geheim van het strafonderzoek, dat de inhoud van de databank e-PV en de verwerking van gegevens en inlichtingen in het kader van deze databank overeenstemmen met de bepalingen van de

artikelen 54 tot 56 van dit hoofdstuk⁶, van de WVP en van de artikelen 28*quinquies*, §1, en 57 van het Wetboek van Strafvordering.

38. In het kader van de bij de bevoegde administratie gevoerde procedure administratieve geldboete, zal de betrokkene, conform artikel 79 van het Sociaal Strafwetboek toegang hebben tot zijn dossier in Ginaa en dus tot zijn gegevens. Dat artikel bepaalt immers dat "*de bevoegde administratie stelt het dossier met betrekking tot de inbreuken welke aanleiding kunnen geven tot een administratieve geldboete ter beschikking van de overtreder of diens raadsman, zodat hij het kan raadplegen op de griffie en, op diens verzoek, geeft zij toelating om een kopie te maken van de stukken van het dossier (...)*". De naleving van dit recht op toegang tot de gegevens (gecombineerd met andere rechten waarin het Sociaal Strafwetboek voorziet, zoals het recht op een afschrift van het proces-verbaal tot vaststelling van een inbreuk (artikel 65) en het recht verweermiddelen in te dienen na hiertoe te zijn uitgenodigd (artikelen 77 en 78)), zal op die manier gewaarborgd zijn in het kader van de naleving van de rechten van de verdediging. Op termijn zal het bovendien mogelijk worden voor de burger om zijn dossier bij de Directie van de administratieve geldboeten elektronisch te raadplegen en zijn verweermiddelen op elektronische wijze in te dienen (Memorie, p. 64).

Andere waarborgen waarin het voorontwerp nog voorziet

39. Het Beheerscomité opgericht voor de databank e-PV kan enkel bijkomende regels voor de toegang en voor de controle van de toegang tot de in de databank e-PV opgenomen gegevens vaststellen, met naleving van de geldende wettelijke bepalingen die hiervoor bestaan, **na ter zake het advies van de Commissie te hebben ingewonnen** (eigen markering).
40. Ter afronding van de algemene bespreking kan dus gesteld worden dat de Commissie van oordeel is dat de centrale aspecten van e-PV, de databank e-PV en de Ginaa-databank nader worden bepaald en gepreciseerd door het voorontwerp: onder meer de verantwoordelijken voor de databanken, de categorieën gegevensverstrekkers, de categorieën betrokkenen, de categorieën gegevens (met het licht voorbehoud waarvan sprake in randnummer 18) en de gerechtvaardigde doeleinden van de mededelingen aan en uit die databanken. Deze mededelingen zullen bovendien, waar nodig, gebeuren met een principiële machtiging van het bevoegde sectoraal comité binnen de schoot van de Commissie, *in casu* het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid (die alsdan o.a. de proportionaliteit van de gevraagde toegang zal kunnen toetsen). Deze mededelingen zullen, waar nodig, gebeuren met de bijkomende toestemming van de bevoegde magistraat. Ongeacht de mededelingen moeten

⁶ Nieuw in te voeren hoofdstuk 5 van Titel 5 bevat geen artikelen 54 tot 56. Vermoedelijk worden de artikelen 54 tot 56 van hoofdstuk 4 van Titel 2 geïntegreerd.

gebeuren met de voorafgaande machtiging van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid of niet, zullen deze mededelingen in elk geval moeten verlopen volgens de beveiligingsregels van de KSZ-wetgeving, zodat ook de veiligheid van de gegevensstromen is verzekerd. Tenslotte wordt de transparantie en voorzienbaarheid van de elektronische data-uitwisseling verzekerd door de publicatie van de toekomstige wet die ze organiseert in het Belgisch Staatsblad en worden de privacyrechten van de gegevenssubjecten in de beide databanken gevrijwaard, weliswaar op indirecte wijze (via de Commissie) wat betreft de e-PV-databank.

41. Het voorontwerp spoort daarmee met de 4 supra vernoemde basisbeginselen van de WVP, waarvan de naleving essentieel wordt geacht voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer van natuurlijke personen bij de verwerking van hun persoonsgegevens.

IV. PUNCTUELE OPMERKINGEN/BEDENKINGEN

42. Onverminderd het voorgaande heeft de Commissie toch een aantal opmerkingen of bedenkingen bij een aantal artikelen van het voorontwerp.

Gebruik van de identificatienummers bedoeld in artikel 8, § 1, van KSZ-wet.

43. Het voorontwerp bepaalt (nieuw in te voeren art. 100/1, laatste lid) dat in de elektronische informatie-uitwisseling tussen de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude gebruik wordt gemaakt van de identificatienummers bedoeld in artikel 8, § 1, van KSZ-wet⁷. De Commissie wijst erop dat het gebruik van het identificatienummer van de Kruispuntbank vrij is ingevolge artikel 8, § 2 KSZ-wet. Het gebruik van het identificatienummer van het Rijksregister is daarentegen niet vrij (cf. de wet van 8 augustus 1983 *tot regeling van een Rijksregister van de natuurlijke personen*).
44. Er kunnen slechts gegevens uit het Rijksregister, waaronder het identificatienummer ervan, gehaald en verwerkt worden indien de sociale inspectiediensten die bevoegd zijn om processen-verbaal op te maken voor deze concrete verwerkingen toegang hebben tot de gegevens van het Rijksregister en het nummer ervan mogen gebruiken. De Commissie stelt echter vast dat voor het vervullen van hun taken in het kader van het voorontwerp de sociale inspectiediensten die bevoegd zijn om processen-verbaal op te maken reeds toegang hebben tot het Rijksregister van

⁷ Cf. p. 60 Memorie: "*Daarnaast wordt tevens in de mogelijkheid voorzien om op basis van het rijksregisternummer en KBO-nummer bepaalde identiteits- en adresgegevens geautomatiseerd te laten invullen. Door deze gegevens uit de authentieke gegevensbronnen te halen, wordt een betere kwaliteit van de PV's gegarandeerd*".

de natuurlijke personen en het identificatienummer ervan mogen gebruiken overeenkomstig de toepasselijke wetgeving (zie in dat verband bv. de Koninklijke besluiten van 12 augustus 1985, van 5 december 1986, van 7 april 1988 en van 26 september 1988⁸).

Externe controle op databank e-PV door de Commissie

45. De Commissie wordt door nieuw in te voeren artikel 100/9 belast met de controle op de inhoud van de databank e-PV en op de verwerking van gegevens en inlichtingen in het kader van deze databank en dit met het oog op de bescherming van de persoonlijke levenssfeer en de eerbiediging van het geheim van het strafonderzoek.
46. De Commissie heeft evident geen bezwaar met het gegeven dat het voorontwerp haar een rol van extern controleorgaan toebedeelt op de e-PV-databank en de rechtmatige raadplegingen van de gegevens daarin opgeslagen. Een voordeel is alvast dat in de Commissie magistraten zetelen en de Commissie hoe dan ook wordt voorgezeten door een magistraat⁹. De Commissie voert overigens nu al operationele audits uit op bepaalde databanken. De keuze voor de Commissie is verder logisch gezien de Memorie bij het voorontwerp zich rekenschap geeft van de rol die de Commissie gaat spelen in uitvoering van artikel 13 van de WVP. Via dit artikel heeft de betrokkene nl. het recht om onrechtstreeks toegang te krijgen tot zijn gegevens opgeslagen in de e-PV-databank, in die zin dat hij zich kan richten tot de Commissie, die in zijn plaats

⁸ Een koninklijk besluit van 12 augustus 1985 machtigt sommige overheden van het ministerie van Sociale Voorzorg (oude benaming van de federale overheidsdienst Sociale Zekerheid) om het identificatienummer van het Rijksregister van de natuurlijke personen te gebruiken en een ander koninklijk besluit van 12 augustus 1985 regelt de toegang van het ministerie van Sociale Voorzorg tot het Rijksregister van de natuurlijke personen. Een koninklijk besluit van 5 december 1986 regelt de toegang tot het Rijksregister van de natuurlijke personen in hoofde van de instellingen van openbaar nut die onder het ministerie van Sociale Voorzorg ressorteren, het Fonds voor Arbeidsongevallen en de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid van de Provinciale en Plaatselijke Overheden. Een koninklijk besluit van 7 april 1988 regelt de toegang van het Ministerie van Arbeid en Tewerkstelling (oude benaming van de federale overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg) tot het Rijksregister van de natuurlijke personen. Een koninklijk besluit van 26 september 1988 regelt het gebruik van het identificatienummer van het Rijksregister van de natuurlijke personen door sommige instellingen van openbaar nut die onder het Ministerie van Werkgelegenheid en Arbeid ressorteren, waaronder de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening. Daarbij is het zo dat artikel 19, § 2, van de wet van 25 maart 2003 *tot wijziging van de wet van 8 augustus 1983 tot regeling van een Rijksregister van de natuurlijke personen en van de wet van 19 juli 1991 betreffende de bevolkingsregisters en de identiteitskaarten en tot wijziging van de wet van 8 augustus 1983 tot regeling van een Rijksregister van de natuurlijke personen* stelt dat de KB's waarbij in toepassing van de artikelen 5, 6, 8 en 9 van de oude rijksregisterwet toegang tot het Rijksregister, mededeling van de informatiegegevens en gebruik van het identificatienummer van het Rijksregister werd verleend, van kracht blijven na de inwerkingtreding van deze wet.

⁹ Artikel 24, § 1 WVP: "*De Commissie bestaat uit acht vaste leden, onder wie ten minste één magistraat die het voorzitterschap waarneemt, en acht plaatsvervangende leden, onder wie ten minste één magistraat*".

toegang zal krijgen tot zijn gegevens en zal kunnen controleren of de verwerking van die gegevens geoorloofd is. Meer algemeen zal de Commissie gebruik kunnen maken van de in artikel 32 van de WVP vermelde bevoegdheden om te controleren hoe de persoonsgegevens worden verwerkt in de e-PV-databank.

47. Onverminderd het voorgaande is de Commissie echter van oordeel dat er eerst en vooral een interne controle moet zijn op de e-PV-databank, bv. deze uitgeoefend door de informatieveiligheidsconsulent van de FOD WASO. Immers, het hoog strategische beheer van de e-PV-databank bevindt zich weliswaar bij het Beheerscomité dat 3 organen samenbrengt (de Minister bevoegd voor Werk, de Minister bevoegd voor Sociale Zaken en de Minister bevoegd voor Justitie, die samen eigenaar zijn van de databank e-PV¹⁰, maar het feitelijk operationeel beheer wordt opgenomen door de FOD WASO. Om die reden is het voor de Commissie evident dat op het vlak van de technische veiligheid (inclusief de vereiste van een veiligheidsconsulent), de strenge beveiligingseisen zich opdringen die van toepassing zijn op de sociale sector ingevolge de KSZ-wet. Dit is des te meer het geval, gelet op de definitie van de gegevens in de e-PV-databank: voor zover zij betrekking hebben op een natuurlijke persoon die is of kan worden geïdentificeerd, zijn bedoelde gegevens sociale gegevens van persoonlijke aard in de zin van artikel 2, eerste lid, 6°, van de KSZ-wet. De interne opvolging en controle op het operationeel beheer van de e-PV-databank door deze consulent is, benevens een wettelijke verplichting ingevolge de KSZ-wet, een concrete bijkomende veiligheidsmaatregel in de zin van artikel 16 WVP.

Beleidsmatige functie van e-pv-databank en ginaa-databank

48. De gegevensverwerking in de e-PV-databank heeft volgens het voorontwerp niet alleen een operationele finaliteit, maar ook een beleidsmatige functie (zie nieuw in te voeren artikel 100/6, respectievelijk nieuw in te voeren artikel 100/11).
49. Aangezien het voorontwerp bepaalt dat de gegevens uit de gegevensbanken e-PV en ginaa kunnen aangewend worden voor het opmaken van interne en externe statistieken (in functie bv. van beleidsdoeleinden), behoort de aanwending van de operationele gegevens voor beleidsdoeleinden tot de oorspronkelijke doeleinden van de verwerking en moet dergelijke aanwending niet beschouwd worden als een 'verdere verwerking' zoals voorzien in hoofdstuk II van het Koninklijk besluit van 13 februari 2001 *ter uitvoering van de WVP*. Wel moet het gebruik van de databanken voor beleidsondersteuning eveneens sporen met artikel 4 van de WVP

¹⁰ Zie tevens hierna: randnummers 50 en 51.

(proportionaliteitsbeginsel): hoe 'anoniemer' hoe beter. Vandaar de vereiste om, in dat geval, naamloze gegevens te extraheren uit deze bestanden.

De Belgische Staat, als verantwoordelijk voor de verwerking van de e-pv-databank

50. De Commissie stelt vast dat het nieuw in te voeren artikel 100/6 de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister bevoegd voor Werk, de Minister bevoegd voor Sociale Zaken en de Minister bevoegd voor Justitie, beschouwt als verantwoordelijke voor de verwerking van de e-PV-databank. De Commissie erkent dat co-verantwoordelijkheid kan onder de WVP, maar dan moet het gaan om een concrete co-verantwoordelijkheid met waarborgen waardoor wordt vermeden dat, bij vragen of klachten over eventuele problemen van privacy of gegevensbescherming, de Commissie geconfronteerd wordt met een situatie waar uiteindelijk niemand kan aangesproken worden, omdat de co-verantwoordelijken de aansprakelijkheid voor eventuele inbreuken op elkaar afwentelen.
51. Op basis van het nieuw in te voeren artikel 100/8, dat handelt over het Beheerscomité van de databank e-PV, meent de Commissie echter een rechtvaardige opsplitsing te kunnen maken tussen enerzijds het hoog strategisch beheer dat zich bevindt bij de 3 voornoemde coverantwoordelijken en anderzijds het operationeel feitelijk beheer dat zal gebeuren door de FOD WASO, waarbij het voor zich spreekt dat de FOD WASO evident niets mag doen tegen de wil in van het Beheerscomité. Deze benadering laat de Commissie evenwel toe de FOD WASO te beschouwen als de feitelijke verantwoordelijke voor de verwerking tot wie de Commissie zich specifiek kan wenden als zich eventueel concrete problemen van privacy of gegevensbescherming voordoen in de e-pv-databank. Dezelfde benadering verklaart eveneens (cf. randnummer 48) waarom de Commissie van oordeel is dat op vlak van ICT en technische beveiliging, de strenge beveiligingsvereisten van de KSZ-wet (m.i.v. de figuur van de informatieveiligheidsconsulent) toepasselijk zijn op het operationeel beheer van de e-PV-databank door de FOD WASO. Dezelfde benadering verklaart tenslotte waarom de Commissie, net zoals de Memorie (p. 73), van oordeel is dat de technische eisen die vereist zijn voor de elektronische toegang tot de e-PV-databank, of die nu gebeurt met of zonder machtiging van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid, van dezelfde aard dienen te zijn voor alle gebruikers van de e-pv-databank (cf. randnummer 16).

Andere toepasselijke wettelijke en reglementaire bepalingen op informatie-uitwisseling

52. De Commissie stelt vast dat er een samenwerkingsakkoord zal kunnen gesloten worden om de informatie-uitwisseling te regelen tussen de sociale inspectiediensten van de gemeenschappen

en de gewesten aan de ene kant, en de federale actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude aan de andere kant (nieuw in te voeren artikel 100/1).

53. Zij wijst er evenwel op dat deze mogelijkheid de toepasselijkheid niet in de weg staat van de grondbeginselen van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in het kader van de WVP of van andere wetten of zelfs decreten die bepalingen bevatten inzake de bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens, bv. deze die een principiële machtiging vereisen voor bepaalde elektronische gegevensstromen die vertrekken vanuit de sociale inspectiediensten van de gemeenschappen en de gewesten.

Hoofdstuk III van het Koninklijk besluit van 13 februari 2001 *ter uitvoering van de WVP* naleven

54. De verantwoordelijken voor de verwerking van de Ginaa-databank en de e-PV-databank moeten, gelet op de aard van de gegevens, hoofdstuk III van het koninklijk besluit van 13 februari 2001 *ter uitvoering van de WVP* naleven. Nieuw in te voeren artikel 100/13 spoort met hoofdstuk III van bedoeld KB van 13 februari 2001. De lijst waarvan sprake in nieuw in te voeren artikel 100/13 moet wel ter beschikking van de Commissie worden gehouden (cf. artikel 25, 2° van bedoeld KB).
55. De Commissie stelt vast dat het Koninklijk besluit van 1 juli 2011 *tot uitvoering van de artikelen 16, 13°, 17, 20, 63, 70 en 88 van het Sociaal Strafwetboek en tot bepaling van de datum van inwerkingtreding van de wet van 2 juni 2010 houdende bepalingen van het sociaal strafrecht* reeds met naam en functie de ambtenaren van de Directie van de administratieve geldboeten van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg heeft aangewezen voor het opleggen van de administratieve geldboeten. Het betreft hier alvast één categorie van toegangsgerechtigde gebruikers van de databanken Ginaa en e-PV die eveneens zullen moeten opgenomen worden in de lijsten bedoeld in het nieuw in te voeren artikel 100/13.

OM DEZE REDENEN,

brengt de Commissie een gunstig advies uit, onder voorbehoud dat rekening wordt gehouden met de door haar gemaakte opmerkingen, inz. deze vermeld in randnummers 16, 18, 21, 28, 31, 33, 40, 47, 49, 50, 51, 53, 54 en 55:

- naleving van de principiële machtigingsbevoegdheid van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid;
- naleving van de technische en wettelijke beveiligingseisen die vereist zijn voor de elektronische gegevensuitwisseling;
- geen model van e-PV voorhanden in de Memorie waarin de categorieën van (persoons)gegevens zijn opgenomen die zitten in de e-PV-databank;
- toegang tot de gegevens van de processen-verbaal opgesteld door de eigen inspectiedienst kan zonder machtiging van het Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid op basis van het voorontwerp zelf;
- zonder concreet functioneel belang ("*voor zover deze gegevens voor hen een belang hebben in de uitoefening van het toezicht waarmee zij zijn belast of met toepassing van een andere wetgeving*"), zal een sociaal inspecteur maximaal kennis kunnen nemen van de persoonsgegevens in de referentiegegevens van door andere inspectiediensten opgestelde PV's in de e-PV-databank;
- toevoegen in het voorontwerp dat de categorieën van personen onder de actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude toegang kunnen krijgen tot ginaa voor zover dit noodzakelijk is voor de uitoefening van hun wettelijke opdrachten;
- betere bevoegdheidsverdeling tussen Koning en Sectoraal Comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid m.b.t. de toegang tot de ginaa-databank;
- enkel bijkomende regels voor de toegang en voor de controle van de toegang tot de in de databank e-PV opgenomen gegevens vaststellen na advies van de Commissie;
- interne controle op de e-PV-databank door de informatieveiligheidsconsulent van de FOD WASO;
- enkel naamloze gegevens extraheren uit de bestanden e-PV en ginaa voor statistische doeleinden;
- de FOD WASO wordt door Commissie beschouwd als de feitelijke operationele beheerder van de e-PV-databank;
- het operationeel beheer van de e-PV-databank door de FOD WASO en de technische eisen die vereist zijn voor de elektronische toegang ertoe moeten voldoen aan hoge standaarden van KSZ;
- naleving, ongeacht een eventueel af te sluiten samenwerkingsakkoord op vlak van informatie-uitwisseling tussen de regionale sociale inspectiediensten en de federale actoren van de strijd tegen de illegale arbeid en de sociale fraude, van wettelijke of decretale bepalingen inzake de bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens;
- de lijsten waarvan sprake in nieuw in te voeren artikel 100/13 ter beschikking van de Commissie houden;

-opname van de naamlijst van de ambtenaren van de Directie van de administratieve geldboeten die het uitvoeringsbesluit bij het Sociaal Strafwetboek heeft aangewezen voor het opleggen van de administratieve geldboeten in de lijsten bedoeld in het nieuw in te voeren artikel 100/13.

De Wnd. Administrateur,

De Voorzitter,

(get.) Patrick Van Wouwe

(get.) Willem Debeuckelaere