



Advies nr 12/2015 van 13 mei 2015

Betreft: Ontwerp van koninklijk besluit betreffende het beheer van het broeikasgasregister van België en betreffende de voorwaarden die van toepassing zijn op zijn gebruikers (CO-A-2015-017)

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 Energie, Milieu en Duurzame Ontwikkeling ontvangen op 07/04/2015;

Gelet op het verslag van dhr. Frank Schuermans;

Brengt op 13 mei 2015 het volgend advies uit:

I. ONDERWERP VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De Commissie ontving op 7 april 2015 een adviesaanvraag van Mevr. Marie-Christine Marghem, Minister van Energie, Milieu en Duurzame Ontwikkeling, hierna "de aanvrager", over een ontwerp van koninklijk besluit betreffende het beheer van het broeikasgasregister van België en betreffende de voorwaarden die van toepassing zijn op zijn gebruikers (hierna het "Ontwerp").
2. De werking van het broeikasgasregister is Europees gereguleerd sinds de EU Richtlijn 2003/87/EG¹. Sinds kort werd ook een Europees register² ingesteld die de nationale registers verving in het kader van het EU emissiehandelssysteem ("EU ETS"). De aanvrager verwijst in dat opzicht naar de EU Verordening nr. 389/2013 van 2 mei 2013 (hierna "de EU Verordening")³, die reeds eerder het voorwerp uitmaakte van een Opinie door de Europese toezichthouder voor gegevensbescherming (hierna de "EDPS Opinie")⁴.
3. Het Ontwerp beoogt verschillende doelstellingen.
4. Het bestaande K.B. van 9 juli 2010⁵ dient te worden opgeheven (artikel 17 van het Ontwerp). Het K.B. dient immers te beantwoorden aan de verplichtingen die voortvloeien uit de EU Verordening. De aanvrager wenst in het Ontwerp meer juridische duidelijkheid te verschaffen en het beheer van het nationale broeikasgasregister te vereenvoudigen.
5. De hoofddoelstelling van het register is om de uitstoot van broeikasgassen te beheersen onder het Kyoto Protocol⁶. Anderzijds beoogt de aanvrager om het risico op misbruik van het register met het oog op gekende meldingen van BTW fraude⁷ of het witwassen van gelden aan te pakken, en de Belgische staat te deresponsabiliseren van specifieke risico's. De Commissie merkt op dat de EU Verordening ook de preventie van "ernstige strafbare

¹ Richtlijn van het Europees Parlement en de Raad van 13 oktober 2003 tot vaststelling van een regeling voor de handel in broeikasgasemissierechten binnen de Gemeenschap en tot wijziging van Richtlijn 96/61/EG van de Raad, gepubliceerd op <http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2003:275:0032:0046:nl:PDF>

² http://ec.europa.eu/clima/policies/ets/registry/index_en.htm

³ Verordening (EU) nr. 389/2013 van de Commissie van 2 mei 2013 tot instelling van een EU-register overeenkomstig Richtlijn 2003/87/EG van het Europees Parlement en de Raad, Beschikkingen nrs. 280/2004/EG en 406/2009/EG van het Europees Parlement en de Raad en tot intrekking van de Verordeningen (EU) nr. 920/2010 en 1193/2011 van de Commissie

⁴ Zie de Opinie van 11 mei 2012, gepubliceerd op https://secure.edps.europa.eu/EDPSWEB/webdav/shared/Documents/Consultation/Opinions/2012/12-05-11_Trading_period_EN.pdf

⁵ De Commissie verleende eerder al op 2 september 2009 een gunstig advies met nr. 23/2009 over het bestaande K.B.

⁶ Protocol van Kyoto bij het Raamverdrag van de Verenigde Naties inzake Klimaatverandering

⁷ Zie het bericht "Fraude met CO2-emissierechten" op de website van de Cel voor Financiële Informatieverwerking ("CFI") www.ctif-cfi.be

feiten" en "financiering van terrorisme"⁸ vermeldt als doelstellingen voor de verwerking van de persoonsgegevens.

II. ONDERZOEK VAN DE AANVRAAG

1. Toepasselijkheid van de WVP

6. De Commissie stelde in een eerder advies nr. 23/2009⁹ al vast dat de WVP van toepassing is op het geheel van verwerkingen van informatie betreffende natuurlijke personen via het nationaal broeikasgasregister. Concreet valt de verwerking van de gegevens van de rekeninghouders en contactpersonen die natuurlijke persoon zijn onder toepassing van de WVP (artikel 1 m) van het Ontwerp).

2. Verantwoordelijke voor de verwerking

7. De Commissie stelt vast dat de aanwijzing van de verantwoordelijke voor de verwerking werd voorzien in artikel 15 § 2 van het Ontwerp. De registeradministrateur (artikel 1 e) van het Ontwerp) wordt aangeduid als verantwoordelijke voor de verwerking. Dit ligt in de lijn van de eerdere verwachting van de Commissie¹⁰ en de verantwoordelijkheden van de registeradministrateur om persoonsgegevens te verzamelen en (inter)nationaal uit te wisselen (zie onder meer de artikelen 5 en 10 § 1 van het Ontwerp en 97.3, 110.2, 110.3 en 110.7 van de EU Verordening).
8. Het Ontwerp verwijst ook naar andere actoren zoals de gemachtigde vertegenwoordigers van de registeradministrateur (artikel 1 f) van het Ontwerp) en de centrale administrateur (artikel 1 g) van het Ontwerp). De privacyverklaring op de website www.climateregistry.be verwijst naar de Afdeling Klimaatverandering van de FOD Volksgezondheid, Veiligheid van de Voedselketen en Leefmilieu (hierna "FOD VVVL").
9. Indien de betrokkene zich richt tot een van de voormelde contacten of diensten om zijn rechten onder de artikelen 10 en 12 WVP uit te oefenen zullen intern de nodige afspraken moeten worden gemaakt opdat de antwoordtermijnen worden nageleefd.
10. De privacyverklaring op de website www.climateregistry.be wordt best zo coherent mogelijk opgesteld met het Ontwerp. Bijvoorbeeld door conform artikel 9 WVP expliciet te vermelden

⁸ Gedefinieerd in de punten 20 en 21 van artikel 3 van de Verordening.

⁹ Zie randnummer 9 van het advies 23/2009 van 2 september 2009.

¹⁰ Zie punt 16 van het advies nr. 23/2009 van 2 september 2009.

dat de registeradministrateur moet worden beschouwd als verantwoordelijke voor de verwerking.

3. Toegang van de nationale registeradministrateur tot persoonsgegevens in het licht van de in randnummer 5 vermelde finaliteiten

11. Volgens het Verslag aan de Koning beheert het nationaal register ongeveer 400 rekeningen waarop ongeveer 900 miljoen Kyoto-eenheden staan (marktwaarde begin 2014 was meer dan 5 miljard Euro). In het licht van de in randnummer 5 vermelde doelstelling dienen de door de registeradministrateur te verwerken persoonsgegevens duidelijk te worden geregeld. Uit de EU Verordening en het Ontwerp blijkt dat een onderscheid moet worden gemaakt tussen de informatie die de rekeninghouder moet verschaffen en de overige informatie die de nationale registeradministrateur dient te hebben voor de naleving van zijn plichten onder de EU Verordening.

➤ **Informatie die de aanvragers van een rekening moeten verschaffen**

12. Het Ontwerp verwijst in diverse artikelen indirect naar de verstrekking van persoonsgegevens door de aanvragers van een rekening. Er is sprake van een "activeringsdossier", bestaande uit een volledig ingevuld activeringsformulier vergezeld van alle vereiste bewijsstukken voor het openen en beheren van een rekening (...) (artikel 1 j en 3 § 7 van het Ontwerp). Aanvragers van een gebruikersrekening moeten het "activeringsformulier" indienen waarop "alle gegevens" worden verzameld die vereist zijn voor het openen en beheren van een rekening" (artikel 1 i) van het Ontwerp). Het Ontwerp verwijst aldus op vrij algemene en indirecte wijze naar de te verschaffen gegevens¹¹. De concrete lijst van te verstrekken gegevens is zeer omvangrijk en varieert naargelang het type rekening¹². Deze lijst wordt (onder meer) duidelijk opgesomd in bijlage III tot en met VIII bij de EU Verordening.
13. De Commissie begrijpt dat de aanvrager de volledige lijst van de gegevens uit de Verordening niet letterlijk overneemt in het Ontwerp omdat het gaat om een rechtstreekse norm die regelmatig wordt aangepast. Toch wenst zij dat het Ontwerp een meer concrete en duidelijke vermelding zou bevatten van het feit dat (enkel) de gegevens worden opgevraagd die expliciet in de actuele versie van de EU Verordening worden bepaald.

¹¹ Er wordt verwezen naar "alle nodige informatie (...) ter staving van de identiteit en de gegevens van de gebruiker" (artikel 4 § 3 van het Ontwerp), de identiteit van de vertegenwoordigers (artikel 1 n) tot en met p) en 3 § 4) en "een permanente verblijfplaats of registratie in België"(van de gebruiker) (artikel 3 § 5 van het Ontwerp).

¹² Zie pagina 3 punt 17 van de EDPS Opinie

➤ **Toegang tot en uitwisseling van gevoelige persoonsgegevens door de nationale registeradministrateur - vereiste van bijzondere voorwaarden onder artikel 8 § 4 WVP.**

14. Er wordt in de EU Verordening verwezen naar de vereiste voor de nationale administrateur om toegang te hebben tot gevoelige gegevens¹³ in de zin van artikel 8 WVP, waaronder een uittreksel uit het strafregister van de voorgedragen persoon¹⁴. De nationale administrateur moet een screening¹⁵ doen, en kan gegevens uitwisselen¹⁶.
15. De Commissie stelt vast dat het Ontwerp geen bijzondere bepalingen bevat aangaande de verwerking van (toegang tot) gevoelige persoonsgegevens door de nationale registeradministrateur. Wat het uittreksel uit het strafregister betreft is deze keuze volgens de aanvrager ingegeven omdat "niet alle klanten Belgen zijn"¹⁷.
16. Uit de EDPS Opinie¹⁸ blijkt dat de verwerking van gevoelige persoonsgegevens valt onder het nationale (gegevensbescherming)srecht. Uit artikel 8 § 4 WVP volgt dat de toegang tot en/of mededeling van informatie voor de nationale registeradministrateur inzake "*verdenkingen, vervolgingen of veroordelingen met betrekking tot misdrijven (...)*" het voorwerp dient uit te maken van een aanvullende reglementering van "bijzondere voorwaarden" bij een in ministerraad overlegd besluit, na advies van de Commissie. De vraag moet overigens worden gesteld of in plaats van een (periodiek?) uittreksel van het strafregister het niet meer opportuun is een meer efficiënte screening te doen via de toegang tot het strafregister en de A.N.G. conform de procedures en voorwaarden vermeld in artikel 594 Sv. en artikel 44/11/9 § 2 van de wet van 5 augustus 1992 *op het politieambt*.
17. De Commissie denkt concreet aan volgende bijzondere voorwaarden als waarborgen om het verwerken van gevoelige persoonsgegevens op passende wijze op te volgen :

¹³ Zie onder meer artikel 22. 2 b... van de EU verordening. Bij het openen van een rekening moet de nationale administrateur nagaan of "(...) tegen de aspirant-rekeninghouder of, als het om een rechtspersoon gaat, een van de directeurs van de aspirant-rekeninghouder, een onderzoek loopt of als de persoon in kwestie in de voorbije vijf jaar is veroordeeld wegens fraude met emissierechten of Kyoto-eenheden, witwassen van geld, financiering van terrorisme of andere ernstige strafbare feiten waarvoor de rekening als instrument kan dienen".

¹⁴ Bijlage VIII punt 5 van de EU Verordening.

¹⁵ De nationale administrateur kan volgens artikel 97.1. a ook de toegang schorsen "*als hij vermoedt dat de emissierechten of Kyoto-eenheden het voorwerp waren van een transactie waarbij fraude werd gepleegd, geld werd witgewassen, terrorisme werd gefinancierd, van corruptie sprake was of andere ernstige strafbare feiten werden gepleegd.*"

¹⁶ Zie de artikelen 97.3, 110.2 en 110.7

¹⁷ Toelichting door aanvrager van 17 april 2015.

¹⁸ Zie pagina 6 punt 30 van de EDPS Opinie

- Waarborgen¹⁹ voor "blacklisting" communicaties over geweigerde of geschorste personen zoals voorzien onder artikel 110.7 van de EU Verordening;
- Regeling van de bewaringstermijnen van gevoelige gegevens op nationaal vlak inclusief strafrechtelijke antecedenten, historiek of informatie over onderzoeken of verdenkingen²⁰;
- Voorzien van de vereiste om in het EU register geen gevoelige persoonsgegevens (bvb in de open commentaarvelden van het EU register²¹) op te nemen;
- het uitwerken van een (intern) dataprotectiebeleid²² dat de verschillende regimes van gegevens moet bewaken (verschillende gradatie in vertrouwelijkheid vs. de conform de EU Verordening te publiceren data²³). Een belangrijk element is dat enkel de vijf medewerkers van de Cel nationaal Register voor broeikasgassen toegang hebben tot de noodzakelijke gevoelige informatie om rekeningen te blokkeren of af te sluiten²⁴.
- Het aanduiden van een verantwoordelijke voor de gegevensbescherming.

4. Verplichtingen van de verantwoordelijke in het licht van de finaliteiten vermeld in randnummer 5

18. Omdat de EU Verordening duidelijk²⁵ de preventie van "witwassen", "ernstige strafbare feiten" en "de financiering van terrorisme" beoogt stelt zich de vraag of en in welke mate de nationale registeradministrateur analoge verplichtingen heeft als gangbaar voor de financiële instellingen onder de Wet van 11 januari 1993²⁶.
19. De verantwoordelijke is geen instelling die geïmplementeerd is onder de wet van 11 januari 1993²⁷. Wel is sprake van een specifiek regime. Artikel 98.4 van de EU verordening legt België de verplichting op een aantal verplichtingen uit de Europese witwasrichtlijn²⁸ toepasselijk te maken op de nationale registeradministrateur. Daaronder vallen het mededelingsverbod²⁹, het voorzien van voortdurende opleidingsprogramma's (zgn. "compliance training"

¹⁹ Zie pagina 12 nummer 69 van de EDPS Opinie

²⁰ Zie pagina 11 punt 65 EDPS Opinie

²¹ Zie pagina's 6 punten 33 en 35 en 11 punt 63 van de EDPS Opinie

²² Zie pagina 7 (punten 41-43) van de EDPS Opinie.

²³ Zie overweging 28 en bijlage XIV van de EU Verordening

²⁴ Toelichting door de aanvrager van 17 april 2015.

²⁵ Punten 19 tot en met 21 van artikel 3 van de Verordening.

²⁶ Zie bijvoorbeeld de identificatie en profileringsplichten (in het jargon spreekt men van "KYC" en "CDD") plichten), de verplichting om de rekeninghouders en begunstigen te screenen aan de hand van de Europese sanctielijsten, een plicht om een volwaardige "compliance" functie te voorzien bij de FOD VVVL en risico's te melden aan de CFI. In het bijzonder stelt zich de vraag wat tijdens beroepsprocedures tegen weigering van het openen van een rekening kan worden meegedeeld.

²⁷ Wet van 11 januari 1993 *tot voorkoming van het gebruik van het financiële stelsel voor het witwassen van geld en de financiering van terrorisme*, B.S., 9 februari 1993.

²⁸ Artikelen 26 tot en met 29 en de artikelen 32 en 35 van de Richtlijn 2005/60/EG

²⁹ Zogenaamde "prohibition of tipping off" in artikel 28 Richtlijn 2005/60/EG. Dit wil zeggen dat de registeradministrateur en de hieronder vallende entiteiten en personen niet aan de betrokken rekeninghouder of aan derde personen mogen meedelen dat inlichtingen aan de CFI zijn verstrekt, behalve in geval van mededelingen ten behoeve van wethandhaving of wettelijk voorziene controles zoals door de Privacycommissie onder artikel 13 WVP.

gangbaar in de financiële sector) en het geven van feedback. Het Ontwerp voert deze omzettingbepaling niet uit.

20. De EU verordening bevat bovendien enkele bepalingen waaruit blijkt dat de nationale registeradministrateur een eigen screeningsplicht heeft die verder gaat³⁰ dan de controle op de juistheid van de gegevens die de aanvrager meldt³¹. In geval van twijfel be vraagt de administrateur de Bijzondere Belastinginspectie ("BBI") en de CFI³².
21. Omwille van het feit dat hierbij gevoelige persoonsgegevens zullen worden verwerkt wenst de Commissie dat het Ontwerp aandacht schenkt aan de voormelde plichten³³ die de nationale registeradministrateur volgens artikel 98.4 van de EU Verordening moet overnemen uit de Richtlijn 2005/60/EG, die werd omgezet door de Wet van 11 januari 1993.

5. Transparantie : directe en indirecte toegang, recht van verbetering

22. Artikel 15 van het Ontwerp bevat bepalingen inzake aangifte (artikel 15 § 1), toegang tot en verbetering van persoonsgegevens (artikel 15 §§ 4 en 5).
 - Recht van toegang (artikel 15 § 4 Ontwerp vs. Artikel 10 WVP)
23. Artikel 15 § 4 van het Ontwerp voegt voorwaarden³⁴ toe aan het recht van toegang die niet vermeld staan in artikel 10 WVP. Dit artikel stelt impliciet een "rechtvaardigheidsonderzoek" in door de registeradministrateur, wat verder gaat dan artikel 10 WVP, het K.B. van 13 februari 2001 en artikel 12 van de Richtlijn 95/46/EG toelaten.
24. De Commissie wenst dat deze bijkomende voorwaarden in artikel 15 § 4 van het Ontwerp worden geschrapt en dat artikel 15 § 4 van het Ontwerp enkel verwijst naar (de voorwaarden in) artikel 10 WVP. Hoewel de letterlijke bewoordingen van artikel 12 van de Richtlijn 95/46/EG wel de voorwaarde "met redelijke tussenpozen" vermeldt, is de

³⁰ Zo wordt impliciet een screeningsplicht vermeld in artikel 22.2 van de EU Verordening. Er wordt ook vermeld dat de nationale administrateur moet nagaan of hij "goede redenen heeft om aan te nemen dat de rekeningen kunnen worden gebruikt voor fraude met emissierechten of Kyoto-eenheden, witwassen van geld, financiering van terrorisme of andere ernstige strafbare feiten" (artikel 22.2. c) van de EU Verordening).

³¹ Artikel 25, §1 van de EU Verordening stelt dat: "... Voorts bevestigen de rekeninghouders uiterlijk op 31 december van elk jaar bij de nationale administrateur dat de gegevens betreffende hun rekening volledig, actueel, nauwkeurig en waarheidsgetrouw zijn."

³² Toelichting door de aanvrager op 17 april 2015.

³³ Zie artikel 98.4 van de EU Verordening aangehaald in randnummer 19.

³⁴ "op voorwaarde dat zijn aanvraag niet overduidelijk ongerechtvaardigd is door het repetitieve en systematische karakter ervan".

Commissie er geen voorstander van om op Belgisch vlak voor diverse sectoren aparte (directe) toegangsregimes te creëren. Bovendien kan enkel de federale wet bepalen in welke "gevallen en onder welke voorwaarden het recht op de eerbiediging van het privé-leven en het gezinsleven kan worden beperkt" (artikel 22 Grondwet).

➤ Online privacyverklaring

25. De Commissie verzocht eerder om ook in de online privacyverklaring aandacht te schenken aan de toepassing van de artikelen 9, 10 en 12 WVP. Deze vraag is deels opgevolgd nu de website www.climateregistry.be een online privacyverklaring³⁵ heeft. Ook schenkt men in de rubriek FAQ³⁶ aandacht aan het elektronisch wijzigen van (bepaalde) persoonsgegevens voor de betrokken houder (ECAS e-mailadres³⁷, ECAS-wachtwoord, GSM nummer, URID³⁸, ...).
26. Toch is de website nog niet volledig consistent met de WVP en het Ontwerp doordat de aandacht gaat naar de elektronische toegang. Er zou ook kunnen worden verwezen naar de mogelijkheid om de verantwoordelijke buiten de website of het Europese register om een gedagtekend en ondertekend verzoek te richten tot toegang en/of verbetering (artikel 10 en 12 WVP en artikel 15 § 6 van het Ontwerp).

6. Vertrouwelijkheid en mogelijke ontvangers van persoonsgegevens

27. Artikel 14 van het Ontwerp benadrukt de vertrouwelijkheid van de gegevens terwijl artikel 15 § 4 van het Ontwerp verder enkel aandacht heeft voor transparantie en directe toegang (zie hiervoor).
28. De EU Verordening bevat diverse bepalingen³⁹ die de uitwisseling van informatie regelen tussen nationale administrateurs, de Europese Commissie, derde partijen waaronder rechtshandhavingsautoriteiten (toegang op verzoek), de nationale FIU (de CFI in België)⁴⁰ en Europol⁴¹ (permanente read-only toegang). Ook tal van Belgische rechtshandhavingsautoriteiten en de belastingdiensten (artikel 110 alinea 2. EU verordening) kunnen de gegevens opvragen bij de registeradministrateur. Deze

³⁵ <http://www.climateregistry.be/NL/privacy.htm>.

³⁶ <http://www.climateregistry.be/NL/INF/faq.htm>.

³⁷ ECAS is het Europees systeem die de authenticatie tot het Europees CO2 register bepaalt.

³⁸ Union Register.

³⁹ Zie pagina's 4 en 5 van de EDPS Opinie en artikelen 97.3 en 110 alinea's 2 en 7,... van de EU Verordening. Deze bepalingen beogen "forum shopping" tegen te gaan, dit wil zeggen pogingen om in andere lidstaten rekeningen te openen als dit werd geweigerd in andere lidstaten.

⁴⁰ Zie artikel 98.2 van de EU Verordening.

⁴¹ Europol kreeg een permanente read-only toegang onder artikel 110.6 van de EU Verordening

uitzonderingen op de vertrouwelijkheid worden evenwel niet even duidelijk vermeld in het Ontwerp en de online privacyverklaring.

29. Gelet op artikel 3 § 5, 1^o WVP en artikel 98.4 van de EU Verordening dat oplegt aan de lidstaten om een analogie van het mededelingsverbod over te nemen uit de Richtlijn 2005/60/EG (zie hiervoor), kunnen de rechten onder de artikelen 9, 10 en 12 WVP logischerwijs niet gelden voor de verwerking van gevoelige persoonsgegevens door de nationale administrateur. Het Ontwerp dient derhalve de vertrouwelijke toegang tot gevoelige persoonsgegevens te voorzien en ook afdoende te beschermen door een aantal aanvullende bepalingen te voorzien.

30. Aanvullend op de in randnummer 17 vermelde waarborgen wenst de Commissie concreet dat :

- de toepassing van de procedure van indirecte toegang (artikel 13 WVP) wordt vermeld in het Ontwerp, de privacyverklaring en het privacybeleid⁴². Deze indirecte toegang zal vaak de toe te passen procedure zijn gezien de nationale administrateur een uitzondering dient te genieten op de directe transparantieverplichtingen (zie hiervoor).
- de mogelijke ontvangers van de gegevens duidelijker in de privacyverklaring en het privacybeleid worden vermeld⁴³, opdat de gebruikers in de praktijk beter zouden kunnen inschatten welk dataprotectieregime en toegangsprocedure (direct of indirect) al dan niet toepasselijk is.

7. Verantwoordelijkheid inzake het nemen van beveiligingsmaatregelen (artikel 16 § 4 WVP)

31. Begin 2010 vormde de Europese markt inzake emissierechten het voorwerp van een cyberaanval door piraten die emissierechten ter waarde van EUR 26 miljoen stalen om ze onmiddellijk door te verkopen. België behoorde tot een van de doelwitten⁴⁴. De registers van 13 lidstaten werden hierbij opgeschort. Interpol heeft in 2013 gewaarschuwd⁴⁵ dat de CO2-emissiemarkt een verhoogd risico vertoont voor criminele exploitatie, onder meer door ondernemingen die actief zijn in het verhandelen van emissierechten. In dat opzicht is het

⁴² Zie hiervoor onder randnummer 18.

⁴³ Wat het risico op fraude, het witwassen van geld of de financiering betreft van terrorisme werd in artikel 15 § 8 voorzien in een mogelijkheid tot melding bij de "bevoegde autoriteiten", onder meer de procureur des Konings. Deze verwijzing is onvolledig en onduidelijk.

⁴⁴ Senaat, Commissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden, vraag om uitleg van mevrouw Fabienne Winckel aan de minister van Klimaat en Energie over «de ontwikkeling van de markt van CO2-emissierechten» van 9 februari 2011 (nr. 5-458) 5-35 COM,

<http://www.senate.be/www/?Mival=publications/viewPub&COLL=C&PUID=83886933&TID=83887520&POS=1&LANG=nl>

⁴⁵ <http://www.interpol.int/en/News-and-media/News/2013/PR090/>

duidelijk dat het aspect beveiliging steeds de hoogste aandacht dient te genieten, zowel op reglementair als praktisch niveau.

32. Het is positief dat de privacyverklaring op de website van de verantwoordelijke www.climateregistry.be stelt *"de Afdeling Klimaatverandering (...) verbindt (er zich toe) de best mogelijke veiligheidsmaatregelen te treffen om te voorkomen dat derden misbruik zouden maken van de door u bekendgemaakte persoonlijke gegevens."*
33. Anderzijds staat deze verklaring op gespannen voet met artikel 10 van het Ontwerp dat de aansprakelijkheid van de verantwoordelijke voor de verwerking (de registeradministrateur) op zeer verregaande wijze uitsluit⁴⁶. De aanvrager voert dienaangaande aan dat de software en hosting omgeving van het register volledig in handen is van de Europese Commissie; en dat de aanvrager er derhalve geen enkele controle meer over heeft. De aanvrager beheert wel de rekeningen en klanten in het register.
34. De Commissie is desondanks van oordeel dat de in voetnoot 47 aangehaalde bepalingen uit artikel 10 van het Ontwerp dienen te worden geschrapt. Deze bepalingen in artikel 10 van het Ontwerp beperken de verantwoordelijkheid van de nationale registeradministrateur voor het nationale register op buitensporige wijze, die verder gaat dan wat mogelijk is onder de artikelen 16 § 4 WVP en 1382 B.W.. De verantwoordelijkheid onder artikel 16 § 4 WVP blijft sowieso toepasselijk op het (nationale) deel van de verwerking waarover de verantwoordelijke wel (mede) het doel en de middelen kan bepalen. Onder meer valt de beveiliging van de diverse nationale verwerkingen zoals de nationale webinterfaces www.climateregistry.be niet onder de verantwoordelijkheid van de Europese Commissie.

8. Verantwoordelijkheid bij beveiligingsinbreuken (artikel 16 WVP) vs. uitgebreide vertrouwelijkheidsverplichting

⁴⁶ Worden aldus uitgesloten :

- Verantwoordelijkheid die verder gaat dan zware fout of bedrog bij naleving van de verplichtingen uit hoofde van de overeenkomst (artikel 10 § 3 van het Ontwerp);
- Alle verantwoordelijkheid voor de registersoftware, hardware, -hosting, -beschikbaarheid en -veiligheid (artikel 10 § 4 van het Ontwerp);
- Verantwoordelijkheid (...) voor de gevolgen, geleden door de gebruikers of door derden van het niet-nakomen van zijn verplichtingen, wanneer die voortvloeien uit omstandigheden die buiten zijn wil liggen of aan zijn redelijke controle ontsnappen, zoals stakingen, tekortkomingen van de informatica- en communicatiesystemen, de bijzondere risico's die met de werking van het internet zijn verbonden of elk geval van overmacht zoals bepaald door de Belgische rechtspraak (artikel 10 § 7 van het Ontwerp);
- Verantwoordelijkheid voor de schade die voortvloeit uit foutieve of niet-geactualiseerde inlichtingen vanwege de rekeninghouder, een of meer gemachtigde vertegenwoordigers, de Europese Commissie, een bevoegde instantie of autoriteit of om het even welke andere derde (artikel 10 § 8 van het ontwerp);
- Verantwoordelijkheid voor een slecht of niet geoorloofd gebruik van het register door de rekeninghouder of zijn gemachtigde vertegenwoordigers. (artikel 10 § 9 van het Ontwerp)

35. De Commissie stelt vast dat de omschrijving van de ontvangers niet even volledig en duidelijk is als de bepalingen van de EU Verordening (zie randnummer 28).
36. De CFI wordt niet vermeld in artikel 15 § 8 maar wel in artikel 98.2 van de EU Verordening en het Verslag aan de Koning. De Commissie gaat ervan uit dat met "de bevoegde autoriteiten" zowel het Openbaar Ministerie, de politie, de CFI als desgevallend de onderzoeksrechter wordt bedoeld.
37. De verwerking valt niet onder de financiële wetgeving, waardoor de prudentiële controle door de Nationale Bank (bvb van systeemrisico's inzake veiligheid) niet toepasselijk is. Geldstromen (en de opvolging van beveiligingsrisico's bij de handel in emissierechten) vallen buiten het nationaal register.
38. In geval van beveiligingsinbreuken (of veiligheidsrisico's die tot schorsing van toegang kunnen aanleiding geven) voorziet artikel 96.2 en 96.3. van de EU Verordening een meldingsplicht voor de nationale administrateur aan de centrale (Europese) administrateur die alle nationale administrateurs op de hoogte brengt. De aanvrager stelt ook de FCCU, de BBI en de CFI te informeren in geval van beveiligingsinbreuken. De lege ferenda zal ook moeten worden nagegaan of mededeling aan de Commissie moet worden opgenomen. Dit hetzij via een klacht onder de WVP of (actueel) via de online mogelijkheid⁴⁷ tot melding van een beveiligingsinbreuk.

9. Toegang tot de gegevens door derden gevestigd in landen buiten de EU

39. Artikel 15 § 7 van het Ontwerp voorziet de mogelijkheid om gegevens te sturen naar landen zonder passend niveau van gegevensbescherming. De "aanvaarding" van de gebruiker wordt hierbij vermeld "indien de toepasselijke regelgeving het toestaat".
40. De bewoordingen van artikel 15 § 7 van het Ontwerp staan op gespannen voet met artikel 21 WVP. De Commissie is van oordeel dat het beroep doen op de uitzonderingen voorzien in artikel 22 WVP zeker als het gaat om gevoelige persoonsgegevens, en die gegevens die 15 jaar (of langer)⁴⁸ kunnen worden bewaard, strikt moet worden toegepast. In die zin volstaat het niet in het Ontwerp te schrijven dat de gebruiker wordt geacht in te stemmen met de doorgifte naar niet EU-landen zonder passend beschermingsniveau maar dient de ondubbelzinnige toestemming daarnaast ook effectief verkregen te worden (art. 22 § 1, 1°

⁴⁷ Zie het meldingsformulier op de website www.privacycommission.be.

⁴⁸ Artikel 108.1 van de EU Verordening en pagina 12 punt 67 van de EDPS Opinie

WVP). Dit kan bijvoorbeeld onderdeel uitmaken van het "activeringsdossier" of "activeringsformulier".

OM DEZE REDENEN,

Brengt de Commissie een **gunstig advies** uit over het Ontwerp voor zover rekening wordt gehouden met de bovenstaande opmerkingen en in het bijzonder met de randnummers 16, 17 en 34.

De Commissie wijst op de wettelijke vereiste van haar bijkomend advies voor zover een toegang bij aanvullend K.B. noodzakelijk blijkt zoals voorzien in artikel 594 Sv.. Zij behoudt de mogelijkheid voor om bijkomend advies te verlenen in deze materie, voor alle overige aspecten.

Voor de Wnd. Administrateur, afw.

De Voorzitter,

(get.) An Machtens
Wnd. Afdelingshoofd ORM

(get.) Willem Debeuckelaere