



Advies nr. 165/2018 van 19 december 2018

**Betreft:** Voorontwerp van wet houdende fiscale, fraudebestrijdende, financiële alsook diverse bepalingen (CO-A-2018-140)

De Gegevensbeschermingsautoriteit (hierna de Autoriteit);

Gelet op de wet van 3 december 2017 *tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit*, inzonderheid de artikelen 23 en 26;

Gelet op het verzoek om advies van de Minister van Financiën ontvangen op 26 oktober 2018;

Gelet op het verslag van de voorzitter;

Brengt op 19 december 2018 het volgend advies uit:

## I. ONDERWERP EN CONTEXT VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De Autoriteit ontving op 26 oktober 2018 een adviesaanvraag van de Minister van Financiën aangaande de artikelen 26 en 30 van een voorontwerp van wet houdende fiscale, fraudebestrijdende, financiële alsook diverse bepalingen (hierna "het ontwerp").
2. Het voorliggende ontwerp kadert in de uitvoering van de aanbevelingen van de Parlementaire onderzoekscommissie "Panama papers"<sup>1</sup> en OESO aanbevelingen.
3. De FOD Financiën kreeg eerder toegang tot informatie uit het UBO-register onder de Richtlijn 2016/2258/EU van 6 december 2016<sup>2</sup> en de nationale wetgeving die deze richtlijn omzette. Voor zover de Autoriteit kon nagaan werd de impact van deze maatregel niet onderzocht in het licht van de AVG.

## II. INHOUD HET ONTWERP

4. De betreffende artikelen beogen de uitbreiding van de uitwisseling van persoonsgegevens afkomstig uit het UBO-register naar landen buiten de EU toe, en het voorzien van een uitzondering op het recht van passieve openbaarheid vermeld in artikel 4 van de wet betreffende de openbaarheid van bestuur<sup>3</sup>. Dit in verband met de verzoeken om inlichtingen en de antwoorden. De artikelen luiden als volgt :

*Art. 26. In het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, wordt een artikel 338ter ingevoegd, luidende:*

*Art 338ter. De gegevens bedoeld in artikel 338, §24/1, worden door de Belgische bevoegde autoriteit eveneens bezorgd aan buitenlandse belastingautoriteiten, op verzoek van deze laatsten, indien een juridische grondslag bestaat die de uitwisseling van informatie tussen België en de vragende jurisdictie regelt.*

*Art. 30. In het Wetboek van de belasting over de toegevoegde waarde wordt een artikel 93bis/1 ingevoegd, luidende:*

*Art. 93bis/1. In afwijking van artikel 4 van de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur, mogen de verzoeken om inlichtingen van buitenlandse autoriteiten en de antwoorden verstrekt aan die autoriteiten evenals elke andere correspondentie tussen de bevoegde autoriteiten niet openbaar worden gemaakt zolang het onderzoek van de*

<sup>1</sup> Verslag van de parlementaire onderzoekscommissie 54K2749 met als titel « De Panama Papers en de internationale fiscale fraude », <http://www.dekamer.be/FLWB/PDF/54/2749/54K2749001.pdf>

<sup>2</sup> Richtlijn tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft toegang tot antiwitwasinlichtingen door belastingautoriteiten, PB 16 december 2016.

<sup>3</sup> Wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur, B.S., 30 juni 1994.

*buitenlandse autoriteit niet is afgesloten en voor zover de openbaarmaking nadelig zou zijn voor het voormelde onderzoek, tenzij de buitenlandse autoriteit haar uitdrukkelijk akkoord heeft gegeven voor deze openbaarmaking*

*Het in het eerste lid bedoelde akkoord wordt geacht te zijn bekomen wanneer de buitenlandse autoriteit niet reageert binnen een termijn van 90 dagen te rekenen vanaf het verzenden door de Belgische Staat van de vraag tot inzage, en de informatie niet verschaft dat de vertrouwelijkheid van de uitgewisselde gegevens en de correspondentie volgens de voorwaarden van dit artikel moet voortduren, wanneer de persoon in wiens hoofde het onderzoek door de buitenlandse Staat wordt gevoerd uitdrukkelijk deze toegang aan de Belgische Staat heeft gevraagd.*

### **III. ONDERZOEK VAN HET ONTWERP**

#### **1. Toepasselijkheid van de AVG**

5. De mededeling van persoonsgegevens uit het UBO register aan buitenlandse belastingautoriteiten vormt een verwerking van persoonsgegevens. De AVG is derhalve toepasselijk op deze verwerking.

6. Het voorliggende ontwerp betreft een nieuw geval van gebruik van informatie uit het UBO-register.

#### **2. Internationale doorgiften van persoonsgegevens (artikel 49.1 AVG)**

7. Artikel 49 1. d) AVG laat toe om voor specifieke situaties een doorgifte van persoonsgegevens te verrichten die noodzakelijk is wegens gewichtige redenen van algemeen belang zoals tussen belasting- of douanediensten<sup>4</sup>, indien dit belang erkend is bij een Unierechtelijke of nationaalrechtelijke bepaling die op de verwerkingsverantwoordelijke toepasselijk is (artikel 49.4 AVG). Het artikel 26 beoogt een dergelijke nationaalrechtelijke bepaling te voorzien.

8. Een beroep op artikel 49.1 d) AVG<sup>5</sup> is evenwel niet mogelijk ingeval de doorgifte van informatie uit het UBO-register eenzijdig het algemeen belang van een derde land zou dienen, bijv. ten behoeve van aldaar gevoerde fiscale onderzoeken. Daarom zal de doorgifte slechts kunnen verantwoord worden op voorwaarde dat deze kadert in een samenwerkingsrelatie waarbij het derde land

---

<sup>4</sup> Zie de verwijzing naar deze diensten in overweging 112 AVG

<sup>5</sup> Zoals geïnterpreteerd in de EDPB Guidelines 02/2018 van 25 mei 2018 aangaande de afwijkingen onder artikel 49 van Verordening 2016/679, gepubliceerd op [https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/guidelines/guidelines-22018-derogations-article-49-under-regulation\\_en](https://edpb.europa.eu/our-work-tools/our-documents/guidelines/guidelines-22018-derogations-article-49-under-regulation_en)

desgevraagd ook wederzijds deze informatie zal verstrekken aan de Belgische belastingautoriteiten in een vergelijkbare zaak. De Autoriteit stelt daarom voor om het laatste zinsdeel van artikel 338ter van *het Wetboek van de inkomstenbelastingen*, zoals artikel 26 van het voorontwerp dit beoogt in te voeren, als volgt aan te passen:

"[...], indien een juridische grondslag bestaat die **op basis van wederkerigheid** de uitwisseling van **vergelijkbare** informatie **ten behoeve van fiscale onderzoeken** tussen België en de vragende jurisdictie regelt."

### 3. Risicogebaseerde aanpak

9. Artikel 26 van het ontwerp kan niet worden toegepast zonder rekening te houden de plicht van de FOD Financiën als verwerkingsverantwoordelijke om onder de AVG technische en organisatorische maatregelen te nemen om een op het risico afgestemd beveiligingsniveau te waarborgen, effectbeoordelingen inzake gegevensbescherming uit te voeren en de risico's voor de rechten en vrijheden van personen die voortvloeien uit de verwerking van persoonsgegevens, te beperken.

10. De Autoriteit heeft geen aanwijzing dat deze risicogebaseerde aanpak wordt gevolgd. Wel stelt zij vast dat informatie uit het UBO-register steeds verder wordt verspreid naar nieuwe partijen voor nieuwe doeleinden (autoriteiten belast met de strijd tegen het witwassen van geld en/of de financiering van terrorisme, fiscale autoriteiten, elke burger), en naar nieuwe landen toe (transfer naar derde landen zonder een passend niveau van gegevensbescherming) Deze cumulatie aan verdere verspreiding van gegevens uit het UBO-register houdt een belangrijke verhoging in van de risico's in de zin van de AVG.

11. Onder de verantwoordingsplicht van artikel 5.2 AVG en de plichten onder de artikelen 32 AVG en volgende moet de FOD Financiën steeds kunnen aantonen dat de (mogelijke risico's voor de) rechten en vrijheden van de betrokkenen onder de AVG werden onderzocht, waaronder het risico van het niet naleven van de rechten en de algemene beginselen uit de AVG door de ontvanger.

12. Voor een groot aantal gevallen van uitwisseling naar landen buiten de EEA zal dit weliswaar gebeuren met een "juridische grondslag" (fiscaalrechtelijk gezien) in de zin van artikel 26 van het ontwerp.

## OM DEZE REDENEN

Verleent de Autoriteit een **gunstig advies over artikel 26 van het voorgelegde ontwerp**, mits de in randnummer 8 vermelde voorwaarde strikt wordt nageleefd.

Spreekt zij zich niet uit over de overige bepalingen van het ontwerp, daar geen advies werd gevraagd over deze bepalingen.

De Wnd. Administrateur,

De Voorzitter,

(get.) An Machtens

(get.) Willem Debeuckelaere