



Advies nr 25/2013 van 17 juli 2013

Betreft: Ontwerp van Koninklijk besluit betreffende de bemiddelaar in het kader van de bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen (CO-A-2013-031)

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 mevrouw Monika De Coninck, Minister van werk ontvangen op 25/06/2012;

Gelet op het verslag van mevrouw Séverine Waterbley;

Brengt op 17 juli 2013 het volgend advies uit:

I. VOORWERP VAN DE AANVRAAG

1. De Minister van Werk, Monika De Coninck, verzoekt de Commissie advies uit te brengen over een ontwerp van Koninklijk besluit betreffende de bemiddelaar in het kader van de bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen (hierna het ontwerp van koninklijk besluit).
2. Dit ontwerp van koninklijk besluit strekt tot de uitvoering van de artikelen 13/1 en 13/2 van de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van de discriminatie tussen vrouwen en mannen, ingevoegd bij de wet van 22 april 2012 ter bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen. Dit ontwerp strekt er specifiek toe de bevoegdheden en vereiste competenties van de bemiddelaar¹ te bepalen, zoals de bevoegdheden die hem werden toegekend krachtens artikel 13/2 §2.
3. De Commissie heeft een gunstig advies (advies 28/2011) uitgebracht op voorwaarde dat rekening zou worden gehouden met haar opmerkingen over het wetsvoorstel tot wijziging van de regelgeving inzake de bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen². Ingevolge dit advies werd deze wet aangenomen (het betreft de wet van 22 april 2012) waarin rekening werd gehouden met de opmerkingen van de Commissie. Een van die opmerkingen van de Commissie was dat zij erop aandrong geraadpleegd te worden bij het nog te nemen koninklijk besluit (artikel 13/2, §2 van de wet van 10 mei 2007 dat bepaalt :*"De Koning bepaalt na eensluidend advies van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, de bevoegdheden van de bemiddelaar en de vereiste competenties om deze functie te kunnen uitoefenen. Hij bepaalt eveneens de deontologische regels die de bemiddelaar dient te respecteren"*) maar ook bij de andere uitvoeringsbesluiten die ter zake moeten genomen worden). De Commissie is derhalve verheugd dat de aanvrager het ontwerp van koninklijk besluit voor beoordeling aan haar voorlegt.
4. In dit ontwerp van koninklijk besluit komen twee persoonsgegevensverwerkingen voor. Het betreft enerzijds de opmaak van een analyserapport van de bezoldigingsstructuur binnen de onderneming en anderzijds de verwerking van de persoonsgegevens door de bemiddelaar van de werknemers die menen het voorwerp te zijn van een ongelijke behandeling in de verloning op basis van hun geslacht.

¹ Het betreft de persoon die werd aangesteld conform artikel 13/2 van de wet van 10 mei 2007.

² Advies nr. 28/2011 van 9 november 2011 betreffende het wetsvoorstel tot wijziging van de regelgeving wat de bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen betreft.

5. Deze twee verwerkingen van persoonsgegevens werden reeds ingevoerd bij wet van 22 april 2012. Het ontwerp van koninklijk besluit, dat voor advies aan de Commissie werd voorgelegd, geeft bijkomende bijzonderheden aangaande de tweede verwerking, namelijk de verwerking van de gegevens van de werknemers die beroep doen op de bemiddelaar. De Commissie zal bijgevolg de verwerking die betrekking heeft op de opmaak van een analyserapport van de bezoldigingsstructuur van de verloning binnen onderneming niet onderzoeken en verwijst hiervoor naar haar advies nr. 28/2011.

II. ONDERZOEK VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. Doeleinden - rechtmatigheid – proportionaliteit

a) Doeleinde en rechtmatigheid

6. Persoonsgegevens mogen uitsluitend verwerkt worden in een van de gevallen opgesomd onder artikel 5 van de WVP. In onderhavig geval is de verwerking - die voor advies van de Commissie voorligt, namelijk de verwerking van de persoonsgegevens van de werknemers die zich richten tot de bemiddelaar van hun onderneming omdat zij menen het voorwerp te zijn van een ongelijke behandeling in de verloning op basis van hun geslacht - noodzakelijk in naleving van de verplichting waaraan de verantwoordelijke voor de verwerking is onderworpen door of krachtens een wet, decreet of ordonnantie (artikel 5, c) en voor de verwezenlijking van het legitiem belang dat de verantwoordelijke voor de verwerking nastreeft (artikel 5, f).
7. Bovendien moeten de persoonsgegevens overeenkomstig artikel 4, §1, 2° van de WVP, voor welbepaalde, uitdrukkelijk omschreven doeleinden worden verkregen en niet verder worden verwerkt op een wijze die onverenigbaar is met die doeleinden. De omschrijving van de nagestreefde doeleinden moet dus zo gedetailleerd en volledig zijn als mogelijk is.
8. Uit het ontwerp van koninklijk besluit blijkt dat het doeleinde erin bestaat te bepalen welke de bevoegdheden zijn van de bemiddelaar die binnen de onderneming werd aangesteld en over welke competenties deze bemiddelaar moet beschikken. Onder de bevoegdheden die aan de bemiddelaar werden toegekend, wil het ontwerp van koninklijk besluit de nadere regels bepalen die de bemiddelaar moet volgen wanneer hij persoonsgegevens verwerkt van de werknemers die menen het voorwerp te zijn van een ongelijke behandeling in de verloning op basis van hun geslacht.

9. Het betreft een welbepaald, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigd doeleinde als bedoeld in artikel 4, §1, 2° van de WVP.

b) Proportionaliteit

10. Artikel 4, § 1, 3° van de WVP bepaalt dat persoonsgegevens toereikend, ter zake dienend en niet overmatig moeten zijn uitgaande van de doeleinden waarvoor ze werden verkregen en verder worden verwerkt. De verantwoordelijke voor de verwerking moet om zijn doeleinden te verwezenlijken, opteren voor die modaliteiten die het minst het privéleven van de betrokkenen aantasten. Een inmenging in het recht op bescherming van gegevens van de betrokken personen moet inderdaad proportioneel zijn uitgaande van de doeleinden van de verwerking van de verantwoordelijke voor de verwerking.

11. In het ontwerp van koninklijk besluit worden de gegevens die de bemiddelaar zal verwerken in uitvoering van zijn bemiddelingsopdracht, niet uitdrukkelijk vastgesteld. De Commissie leidt hieruit af dat om de klacht van de werknemer te kunnen onderzoeken, de bemiddelaar zich zal baseren op het analyserapport dat overeenkomstig het vereiste in artikel 13/1 van de wet van 10 mei 2007 werd opgemaakt.

12. De Commissie stelt evenwel met genoegen vast dat het ontwerp van koninklijk besluit bepaalt dat de bemiddelaar moet instaan voor de vertrouwelijkheid van de gegevens die hij verwerkt in de uitoefening van zijn mandaat en door zijn mandaat. Deze regel is eveneens voorzien in artikel 13/2 van de wet van 10 mei 2007. Deze wet bepaalt eveneens dat de bemiddelaar binnen het kader van zijn tussenkomsten de identiteit van de werknemer die om zijn tussenkomst heeft verzocht, niet vrijgeeft.

13. De Commissie waardeert ook het feit dat het ontwerp van koninklijk besluit erin voorziet (zoals ook de wet van 22 april 2012) dat de bemiddelaar slechts kan handelen mits het akkoord van de werknemer die op hem een beroep doet.

14. Om de bedoelde, proportionaliteit van de verwerking evenwel te versterken, vraagt de Commissie dat het ontwerp van koninklijk besluit de gegevens vaststelt die het voorwerp zullen uitmaken van de bedoelde verwerkingen.

2. Transparantie

15. Krachtens artikel 9 van de WVP, worden op het ogenblik dat de gegevens worden verkregen diverse inlichtingen over de bedoelde verwerkingen aan de betrokken persoon verstrekt (verantwoordelijke voor de verwerking, doeleinden, ontvangers van de gegevens,...).
16. Het tweede lid van dit artikel 9 voorziet in twee uitzonderingen op deze informatieplicht wanneer de verkregen gegevens niet werden ingewonnen bij de betrokken persoon. Zo is de verantwoordelijke voor de verwerking vrijgesteld om de voormelde informatie te verstrekken, als de verwerking wordt verricht in uitvoering van een bepaling door of krachtens een wet, decreet of ordonnantie.
17. Na lezing van het ontwerp van koninklijk besluit blijkt dat de gegevens worden ingewonnen bij de betrokken persoon (namelijk de werknemer die zich richt tot de bemiddelaar). De uitzondering van artikel 9, tweede lid is dus niet van toepassing.
18. De Commissie merkt met voldoening op dat het ontwerp van koninklijk besluit erin voorziet dat de bemiddelaar de partijen inlicht over de vertrouwelijkheid van de informatie die de werknemer hem heeft verstrekt en dat hij zijn voorafgaandelijk akkoord inwint.

3. Bewaartermijn

19. Overeenkomstig artikel 4, §1, 5° van de WVP, mogen de gegevens niet worden bewaard in een vorm die de identificatie van de betrokken personen mogelijk maakt en niet langer dan nodig is om de doeleinden te verwezenlijken waarvoor deze gegevens werden verkregen en verder verwerkt.
20. Artikel 13/2, §1, 10 lid van de wet van 10 mei 2007 bepaalt dat "*De bewaring van alle verwerkte gegevens in een vorm die de identificatie van de betrokkenen mogelijk maakt, mag niet langer duren dan nodig is om de doelstellingen te verwezenlijken waarvoor die gegevens werden verkregen, waarbij die gegevens maximaal twee jaar mogen worden bijgehouden.*"
21. Gelet op artikel 4, §1, 5°, kan deze bewaartermijn als passend beschouwd worden.

4. Verantwoordelijkheid en beveiligingsmaatregelen

a) Verantwoordelijke voor de verwerking

22. De WVP definieert in haar artikel 1, §4, de verantwoordelijke voor de verwerking. Het betreft *"de natuurlijke persoon of de rechtspersoon, de feitelijke vereniging of het openbaar bestuur verstaan die alleen of samen met anderen het doel en de middelen voor de verwerking van persoonsgegevens bepaalt. Indien het doel en de middelen voor de verwerking door of krachtens een wet, een decreet of een ordonnantie zijn bepaald, is de verantwoordelijke voor de verwerking de natuurlijke persoon, de rechtspersoon, de feitelijke vereniging of het openbaar bestuur die door of krachtens de wet, het decreet of de ordonnantie als de voor de verwerking verantwoordelijke wordt aangewezen."*

23. Het ontwerp van koninklijk besluit duidt hem niet als zodanig aan maar blijkbaar moet de bemiddelaar worden beschouwd als de verantwoordelijke voor de gegevensverwerking. De aanvrager moet hieraan verhelpen door in het ontwerp van koninklijk besluit uitdrukkelijk te bepalen dat de bemiddelaar de verantwoordelijke voor de verwerking is, als bedoeld in artikel 1, §4 van de WVP.

b) beveiligingsmaatregelen

24. Krachtens artikel 16 van de WVP, moet de verantwoordelijke voor de verwerking alle noodzakelijke, technische en organisatorische maatregelen nemen om de beveiliging van de gegevens te garanderen. De Commissie verwijst voor dit punt naar de "Referentiemaatregelen de beveiliging van elke verwerking van persoonsgegevens", te vinden op haar website³.

OM DIE REDENEN

Brengt de Commissie een gunstig advies uit over de ontwerpen van koninklijk besluit op voorwaarde dat rekening wordt gehouden met haar opmerkingen onder punten 14 en 23.

De Wnd. Administrateur,

De Voorzitter,

(get.) Patrick Van Wouwe

(get.) Willem Debeuckelaere