



Advies nr. 48/2019 van 27 februari 2019

Betreft: Ontwerp van besluit van de Waalse Regering van [xx.xx.xxxx] tot opheffing van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers (CO-A-2018-218)

De Gegevensbeschermingsautoriteit (hierna "de Autoriteit");

Gelet op de wet van 3 december 2017 *tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit*, inzonderheid op artikel 23 en 26 (hierna "WOG");

Gelet op de Verordening (EU) 2016/679 *van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG* (algemene verordening gegevensbescherming) (hierna "AVG")

Gelet op de wet van 30 juli 2018 *betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens* (hierna "WVG");

Gelet op de adviesaanvraag van de heer Pierre-Yves Jeholet, Waals Minister van Tewerkstelling, ontvangen op 18 december 2018;

Gelet op het verslag van de heer Willem Debeuckelaere;

Brengt op 27 februari 2019 het volgend advies uit:

I. ONDERWERP VAN DE AANVRAAG

1. Ontwerp van besluit van de Waalse Regering van [xx.xx.xxxx] tot opheffing van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers sterkt ertoe een gewestelijk beleid te bepalen inzake toekenning van een arbeidsvergunning aan buitenlandse werknemers (hierna "het ontwerpbesluit"). Het ontwerp van besluit somt onder meer de criteria op voor toekenning van een arbeidsvergunning, de documenten die de aanvragers van een arbeidsvergunning moeten overhandigen aan de bevoegde overheid, en preciseert de beroepsmogelijkheden tegen de beslissing van toekenning of weigering van arbeidsvergunning.
2. De aanvragen voor toekenning van een arbeidsvergunning aan de onderdaan van een derde land worden door de werkgever gericht aan de bevoegde overheid, zijnde de Directie Tewerkstelling en Arbeidsvergunningen van het Departement werkgelegenheid en beroepsopleiding van het Operationeel Directoraat-generaal Economie, Werk en Onderzoek van de Waalse Overheidsdienst. De werkgever treedt op als vertegenwoordiger van de onderdaan van een derde land. Door het ondertekenen van zijn arbeidscontract, wijst de onderdaan van een derde land zijn werkgever aan als zijn vertegenwoordiger (artikel 1 §1, 5° van het ontwerpbesluit).

II. ONDERZOEK VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. Wettelijke basis van de verwerking

3. De verwerking van de persoonsgegevens van de kandidaten voor een arbeidsvergunning is gestoeld op artikel 6.1. c van de AVG (wettelijke verplichting).

2. Actoren en hun verantwoordelijkheid

4. De verantwoordelijke voor de verwerkte persoonsgegevens in de zin van artikel 4.7 van de AVG wordt niet aangeduid in de ter advies voorgelegde tekst. Deze aanwijzing is echter onontbeerlijk om de verplichtingen en verantwoordelijkheden van elke betrokken actor te bepalen en de uitoefening van de rechten voorzien in de artikelen 15 tot 22 van de AVG toe te laten.

5. De Autoriteit veronderstelt dat de verwerkingsverantwoordelijke voor de ingezamelde gegevens de bevoegde overheid is, bedoeld in artikel 1 § 1, 5° van het ontwerpbesluit, namelijk de Directie Tewerkstelling en Arbeidsvergunningen van het Departement werkgelegenheid en beroepsopleiding van het Operationeel Directoraat-generaal Economie, Werk en Onderzoek van de Waalse Overheidsdienst (hierna de « *Directie Tewerkstelling en Arbeidsvergunningen* »). Indien dit wel degelijk het geval is dient de aanvrager dit expliciet in de wettekst te vermelden.

3. Proportionaliteit van de verwerkingen van persoonsgegevens

6. In toepassing van artikel 5.1.d van de AVG moeten persoonsgegevens toereikend zijn, ter zake dienend en beperkt tot wat noodzakelijk is voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt.
7. Teneinde het proportionaliteitsbeginsel te eerbiedigen is het belangrijk de categorieën verwerkte gegevens duidelijk te preciseren per doeleinde, aangezien het in dit geval gaat over de verwerking van aanvragen voor een arbeidsvergunning.
8. Het ontwerpbesluit vermeldt de categorieën van verwerkte gegevens. De artikelen 41 en volgende leggen immers de te volgen procedure vast voor het indienen van een aanvraag voor arbeidsvergunning voor verschillende periodes, en preciseren de soorten in te dienen formulieren (zoals bijvoorbeeld in artikel 42 van het ontwerpbesluit). Bovendien wordt gepreciseerd dat de aanvragen moeten worden ingediend aan de hand van een formulier waarvan de bevoegde overheid het model bepaalt (artikel 42, artikel 67 § 1, artikel 68).
9. In dit verband onderstreept de Autoriteit dat de aan de hand van het formulier gevraagde gegevens zullen moeten overeenstemmen met de categorieën gegevens die op expliciete of functionele wijze gedefinieerd werden in het ontwerpbesluit gelet op de noodzaak om de criteria voor het verkrijgen van een arbeidsvergunning te controleren. De Autoriteit oordeelt dat de beoordeling en beoordelingsmarge van de bevoegde overheid in dit verband moet beperkt blijven tot de lay-out van het document.

4. Bewaartermijn

10. Geen enkele bewaartermijn is voorzien voor de verwerkte persoonsgegevens. Overeenkomstig het beginsel van artikel 5, 1, e) van de AVG dient de aanvrager een bewaartermijn te bepalen en deze termijn te verantwoorden.

5. Uitwisseling van gegevens - Transparantie en Organisatie

11. Het Comité herinnert eraan dat een eerlijke verwerking van gegevens een verwerking is die gebeurt op een transparante wijze. Dit betekent in onderhavig geval dat de betrokkenen voldoende moeten worden geïnformeerd (cf. artikel 12-14 AVG), onder meer over de ontvangers of de categorieën ontvangers van de gegevens.
12. Artikel 13.5.c van de AVG bepaalt dat de verwerkingsverantwoordelijke wordt vrijgesteld van de verplichte informatieverstrekking als de registratie of de verstrekking van persoonsgegevens verricht wordt met het oog op de toepassing van een bepaling voorgeschreven door of krachtens een wet, een decreet of een ordonnantie.
13. De Autoriteit meent dat deze uitzonderingsvoorwaarde in onderhavig geval enkel van toepassing is wat betreft de gegevensverwerkingen en -mededelingen die expliciet worden vermeld in het ontwerpbesluit. Welnu, volgens de door de aanvrager verstrekte inlichtingen worden de gegevens die ingezameld worden door de Directie Tewerkstelling en Arbeidsvergunningen van de Waalse Overheidsdienst, meegedeeld aan de Dienst Vreemdelingenzaken die het gedeelte « *verblijfsvergunning* » van de aanvraag voor arbeidsvergunning voor zijn rekening neemt. Het bestaan en de nadere regels van deze gegevensmededeling dienen dus expliciet te worden opgenomen in de tekst, tenzij deze mededeling reeds wordt omkaderd door een andere wettekst, wat niet het geval lijkt op basis van de inlichtingen die door de Autoriteit van de aanvrager werden verkregen.
14. De Autoriteit onderstreept bovendien dat er moet voor worden gezorgd dat de betrokkenen duidelijk geïnformeerd worden over de verwerkingsverantwoordelijke(n) bij wie het recht op toegang, rectificatie alsook op schrapping kan worden uitgeoefend. Deze transparantie is des te belangrijker daar de aanvragen voor een arbeidsvergunning rechtstreeks door de werkgever worden ingediend bij de Directie Tewerkstelling en Arbeidsvergunningen van de Waalse Overheidsdienst, en niet door de betrokkenen.
15. Ten slotte dringt de Autoriteit er op aan dat de organisatie en de coördinatie van de diverse gegevensstromen tussen administraties zouden toevertrouwd worden aan wettelijk omkaderde dienstenintegratoren aangezien deze actoren ter zake over de meeste ervaring en expertise beschikken. Voor sommige verwerkingen is de tussenkomst van dienstenintegratoren overigens wettelijk verplicht. Het strekt ook tot aanbeveling om de tussenkomst van de bevoegde dienstenintegratoren ook expliciet in het ontwerpbesluit te

vermelden, en, in voorkomend geval, de tussenkomst van een Waalse dienstenintegrator in toepassing van het samenwerkingsakkoord voor gegevensuitwisseling van 26 augustus 2013¹.

OM DIE REDENEN,

De Autoriteit vraagt dat de aanvrager in het ontwerp van besluit tot opheffing van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, rekening zou houden met de volgende opmerkingen:

- De verwerkingsverantwoordelijke(n) aanwijzen (Paragrafen 4 en 5);
- De bewaartermijn preciseren (Paragraaf 10) ;
- Het bestaan en de nadere regels van de mededeling van persoonsgegevens aan de Dienst Vreemdelingenzaken voorzien, of, in voorkomend geval, verwijzen naar de relevante wettelijke bepalingen (Paragraaf 13) ;
- In voorkomend geval, de tussenkomst van dienstenintegratoren expliciet vermelden (Paragraaf 15).

(get.) An Machtens
Wvd. administrateur

(get.) Willem Debeuckelaere
Voorzitter
Directeur van het Kenniscentrum

¹ Samenwerkingsakkoord van 26 augustus 2013 tussen de federale, gewestelijke en gemeentelijke besturen om de initiatieven met het oog op een geïntegreerd e-government te harmoniseren en op een lijn te stellen