



Advies nr. 69/2019 van 20 maart 2019

Betreft: Voorontwerp van decreet tot invoering van het Wetboek inzake beheer van ondergrondse rijkdommen (CO-A-2019-063)

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 de "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 dhr. Carlo Di Antonio, Minister van milieu en natuurlijke rijkdommen van de Waalse Regering, ontvangen op 8 februari 2019;

Gelet op het verslag van de heer Willem Debeuckelaere;

Brengt, op 20 maart 2019, het volgend advies uit:

I. Onderwerp van de aanvraag

1. De aanvrager vraagt dringend het advies van de Autoriteit over de artikelen D.IV.1. en D.VI.29 van het voorontwerp van decreet tot invoering van het Wetboek inzake beheer van ondergrondse rijkdommen, conform het advies nr. 64.927/4 van de Raad van State van 30 januari 2019.
2. **Aangezien de Autoriteit in deze context slechts geraadpleegd wordt over de twee voormelde bepalingen, beperkt haar onderzoek zich tot deze twee bepalingen en houdt het rekening met de door de aanvrager bijkomend verstrekte informatie..**
3. Deze twee bepalingen stipuleren respectievelijk het volgende:

Artikel D.IV.1. : (vrije vertaling) « *De Regering regelt de inzameling, de bewaring in de vorm van een databank en de verspreiding van gegevens en informatie betreffende de Waalse ondergrond, en met name:*

1° over de geologische constructie van Wallonië, met inbegrip van de oppervlakteformaties en verweringsverschijnselen;

2° over de vindplaatsen en afzettingen van minerale bronnen in de Waalse ondergrond;

3° over de hydrogeologie van het grondgebied van het Gewest;

4° over het kadaster van mijnconcessies, exclusieve vergunningen, bijbehorende milieuvergunningen en lopende uitbatingen;

5° over de productie, consumptie en stromen van minerale en energiebronnen van de ondergrond in Wallonië;

6° over ondergrondse, actieve of buiten dienst gestelde operationele structuren zoals putten, boorgaten, tunnels en oppervlaktetunnels;

7° over actieve en verlaten groeves, bovengronds of ondergronds;

8° over natuurlijke en door de mens veroorzaakte terreinbewegingsrisico's en incidenten en ongevallen die verband houden met terreinbewegingen;

De archieven van de geologische kaart van Wallonië, waarvan het bijhouden toevertrouwd is aan de administratie, worden ter beschikking gehouden van het publiek. »

Artikel D.VI.29. 1 § . *De regering richt een register op en houdt dit bij van exclusieve exploratievergunningen en exclusieve exploitatievergunningen van ondergrondse rijkdommen die zijn toegekend, overgedragen of ingetrokken.*

§2. Milieu-informatie met betrekking tot exclusieve exploratie- en exploitatievergunningen van ondergrondse bronnen wordt ter beschikking gesteld van het publiek conform Boek I van het Milieuwetboek. ».

II. Onderzoek

a. Aanduiding van de verwerkingsverantwoordelijke en zijn verwerker

4. De bepalingen D.IV.1 en D.VI.29 preciseren de verwerkingsverantwoordelijke niet verder dan door het feit te vermelden dat de archieven worden toevertrouwd aan de administratie en door de precisering dat de Regering een vergunningenregister zal invoeren en bijhouden.
5. Hierover ondervraagd heeft de aanvrager verduidelijkt dat de verwerkingsverantwoordelijke de « Administratie » is en voor wat artikel D.VI.29 betreft, de verwerker de « ambtenaar ondergrond » is.
6. Dergelijke verduidelijkingen zijn niet van aard om te voldoen aan de vereiste om duidelijk en voorafgaand aan verwerkingsverantwoordelijke aan te wijzen. Deze vereiste moet de betrokkenen maar ook de Autoriteit toelaten om met zekerheid de persoon, het organisme of de autoriteit te bepalen die belast is met de invoering van de passende technische en organisatorische maatregelen om zich ervan te verzekeren en te kunnen aantonen dat de verwerking conform de AVG wordt uitgevoerd, en in het bijzonder wordt gewaakt over de naleving en verplichtingen vastgelegd in de artikelen 12 tot 22 van de AVG.
7. Het voorontwerp definieert wat moet worden verstaan onder « Administratie » als « de dienst(en) aangewezen door de Regering ». Deze definitie laat niet toe de verwerkingsverantwoordelijke duidelijk aan te wijzen. De Autoriteit verzoekt de aanvrager hieraan te verhelpen en erover te waken dat de met deze rol verbonden verplichtingen door deze verwerkingsverantwoordelijke worden nageleefd en dat de betrokkenen door hem conform de artikelen 13 en/of 14 van de AVG worden geïnformeerd over de verwerking van hun persoonsgegevens.
8. Wat de aanwijzing van de ambtenaar ondergrond betreft als verwerker, twijfelt de Autoriteit eraan dat deze een verwerker is in de zin van artikel 4.8 van de AVG en beantwoordt aan de

vereisten van artikel 28 van diezelfde verordening. Ter herinnering, een verwerker voert specifieke opdrachten uit voor rekening van een verwerkingsverantwoordelijke en dient voldoende waarborgen te bieden wat betreft de invoering van passende technische en organisatorische maatregelen opdat de verwerking zou beantwoorden aan de vereisten van de AVG. De verwerking uitgevoerd door een verwerker wordt geregeld in een verwerkingsovereenkomst of een andere juridische akte die onder meer de duur, de aard en het doeleinde van de verwerking bepaalt.

9. Rekening houdend met de eigen verplichtingen van de ene of andere van deze actoren, kunnen verwerkingsverantwoordelijke en verwerker in geen geval dezelfde zijn. Dit wordt bevestigd door de Groep 29 in zijn advies nr. 1/2010 van 16 februari 2010 over de begrippen «verwerkingsverantwoordelijke» en «verwerker» dat verduidelijkt dat *« De twee kernvoorwaarden om een partij als verwerker te kunnen aanmerken zijn dus enerzijds dat het een aparte rechtspersoon is, die los van de voor de verwerking verantwoordelijke staat, en anderzijds dat deze partij persoonsgegevens namens die voor de verwerking verantwoordelijke verwerkt. De verwerkingsactiviteit kan worden beperkt tot een welbepaalde taak of context, of meer algemeen en uitgebreider zijn. »*¹ Welnu, als ambtenaar die voor de aangewezen administratie optreedt als verwerkingsverantwoordelijke, maakt de ambtenaar ondergrond «deel » uit van de verwerkingsverantwoordelijke. Hij kan niet de rol van verwerker op zich nemen in de zin van de AVG.
10. In de mate dat die verwerkingsverantwoordelijke daadwerkelijk een beroep zou doen op een verwerker, wijst de Autoriteit erop dat de verwerkingsovereenkomst ten minste moet voldoen aan al de vereisten van artikel 28 van de AVG.

b. Doeleinde

11. Artikel D.IV.1 van het ontwerp beoogt duidelijk de invoering van een databank die dient als openbaar archief aangaande de gegevens van de Waalse ondergrond.
12. Wat het register betreft bedoeld in ontwerpartikel D.VI.29 heeft de aanvrager verduidelijkt dat (vrije vertaling) *« het register is bedoeld om alle procedures en akten te bevatten die gedurende de hele duur van de vergunning werden doorgevoerd op opgesteld. Het is bestemd voor de ambtenaar ondergrond en zijn medewerkers om een historisch overzicht te bieden van de vergunning en de interactie tussen vergunningen te onderzoeken. »* De Autoriteit neemt hiervan akte en verzoekt de aanvrager om dit te vermelden in de tekst van het ontwerp

¹ advies nr. 1/2010 over de begrippen “voor de verwerking verantwoordelijke” en “verwerker”, blz. 27, beschikbaar op volgend adres: https://ec.europa.eu/justice/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2010/wp169_nl.pdf

en daarbij een duidelijk onderscheid te maken tussen het door het register beoogde doeleinde voor de ambtenaren en dat van het publiek dat er toegang toe krijgt.

13. Onder dit voorbehoud oordeelt de Autoriteit dat de beoogde doeleinden welbepaald, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigd zijn overeenkomstig artikel 5.1.b) van de AVG.

c. Proportionaliteit

14. Teneinde de proportionaliteit te beoordelen van de beoogde verwerking dient de Autoriteit de persoonsgegevens te onderzoeken die het onderwerp zullen vormen van deze verwerking. De onderzochte ontwerpbevestigingen preciseren niet de verwerkte persoonsgegevens en/of categorieën verwerkte persoonsgegevens.

15. Hierover bevestigd onderstreepte de aanvrager dat de voor het publiek beschikbare databank geen enkel persoonsgegeven zal bevatten. Hij voegde hieraan toe dat indien persoonsgegevens zouden moeten worden verwerkt, dit enkel zou gebeuren door de ambtenaren van de Administratie of door haar verwerkers in het raam van de aanmaak van deze databank.

16. Er werd eveneens verduidelijkt dat het register voor zijn openbaar gedeelte de volgende gegevens zal bevatten:

- « • *Het identificatienummer van de perimeter;*
- *De perimeter,*
 - *Zijn oppervlakte*
 - *Het type vergunning (concessie, mijnbouwverkenningvergunning, exploratie- en exploitatievergunning voor vloeibare koolwaterstoffen en brandbare gassen, geologische CO2-opslagvergunning, toekomstige exclusieve exploratie- of exploratievergunning,...)*
 - *De aard van de in de vergunning bedoelde bronnen (materie, geothermische energie,...)*
 - *De status (aanvraag, toegekend, ingetrokken)*
 - *Datum aanvraag (vanaf de officiële aanvraag)*
 - *Datum van toekenning*
 - *Datum van intrekking*
 - *De identiteit van de houder van de vergunning (openbaar, aangezien gepubliceerd in het Staatsblad en meermaals onderworpen aan openbare raadpleging). »*

17. De Autoriteit neemt akte van deze bijkomende uitleg. Onder voorbehoud van de precisering betreffende de « identiteit van de houder van de vergunning » in het register, laten de aangebrachte verduidelijkingen de Autoriteit, en *a fortiori*, de betrokkenen niet toe beter te begrijpen welke persoonsgegevens in voorkomend geval door de verwerkingsverantwoordelijke zullen worden verwerkt in het raam van de invoering van de databank.
 18. Behoudens het hiervoor vermelde gegeven dat proportioneel lijkt in het licht van het beoogde doeleinde, is het voor de Autoriteit dus niet mogelijk de proportionaliteit volledig te onderzoeken conform de artikelen 5.1.c) en 6.1, e) van de AVG. Zij verzoekt dan ook de aanvrager om in de tekst zelf van zijn ontwerp van decreet, de persoonsgegevens duidelijk te vermelden die enerzijds in het raam van het beheer van de databank en anderzijds van het register zullen worden verwerkt, zelfs als deze gegevens niet beschikbaar zouden gesteld worden van het publiek.
 19. Elke wijziging aan het ontwerp die nieuwe persoonsgegevens impliceert, zal daarom ter advies aan de Autoriteit moeten worden voorgelegd.
 20. Ten slotte dringt de Autoriteit erop aan dat in deze databank geen enkele opzoeking op basis van de namen en voornamen van de betrokkenen voor het publiek mogelijk wordt gemaakt.
- d. Bewaartermijn
21. Het ontwerp bepaalt geen enkele bewaartermijn voor de persoonsgegevens. Hierover bevraagd heeft de aanvrager gepreciseerd dat er geen enkele beperking is in de tijd.
 22. Dit is strijdig met de voorschriften van artikel 5.1 e) AVG dat stelt dat de gegevens niet langer moeten worden bewaard in een vorm die het mogelijk maakt de betrokkenen te identificeren dan noodzakelijk is voor de verwezenlijking van de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt.
- e. Rechten van de betrokkenen
23. In zijn aanvullende informatie verklaarde de aanvrager dat "elke wijziging in persoonsgegevens zal worden opgenomen in een bijkomende regel in het register. Geen enkele schrapping zal mogelijk zijn . »
 24. De Autoriteit herinnert eraan dat inzake verwerking van persoonsgegevens, de betrokkenen onvermijdelijk beschikken over de rechten bedoeld in de artikelen 15 tot 22 van de AVG, tenzij

de wetgever in dit geval, hetzij in het raam van het onderhavig ontwerp, hetzij in een andere hiermee verbonden wetgevende maatregel, voorzien heeft om deze rechten enerzijds te beperken en dat de draagwijdte van die beperking de wezenlijke inhoud van de grondrechten en fundamentele vrijheden onverlet laat en anderzijds in een democratische samenleving een noodzakelijke en evenredige maatregel vormt, en dit ter waarborging van een van de in artikel 23 van de AVG exhaustief opgesomde doelstellingen.

25. Bovendien vereist artikel 23.2 van de AVG dat dit soort wettelijke maatregel, die voorziet in beperkingen op de rechten van de betrokkene, ten minste specifieke bepalingen moet bevatten zoals:
- de categorieën persoonsgegevens;
 - de garanties ter voorkoming van misbruiken,
 - de vaststelling van de verwerkingsverantwoordelijke
 - de bewaartermijn,
 - het recht van betrokkenen om van de beperking op de hoogte te worden gesteld, tenzij dit afbreuk kan doen aan het doel van de beperking.
26. Door te preciseren dat geen enkele schrapping van gegevens zou mogelijk zijn stelt de aanvrager een beperking in op het recht op gegevenswissing bepaald in artikel 17 AVG. Indien de aanvrager zou aantonen dat deze beperking gerechtvaardigd is in het licht van een van de gevallen bepaald in artikel 23.1 van de AVG, blijft het een feit dat, in het licht van de opmerkingen geformuleerd in onderhavig advies, momenteel niet wordt voldaan aan de voorwaarden gesteld in artikel 23.2 van de AVG.
27. Bovendien heeft de Autoriteit kennis genomen van deze verduidelijking door middel van aanvullende informatie en niet in de tekst zelf van het ontwerpdecreet wat impliceert dat in de huidige stand dat een dergelijke beperking in geen geval geldig kan ingeroepen worden tegenover de betrokkenen.
28. Als de aanvrager zou beslissen om deze te handhaven, is het aan hem om te voldoen aan artikel 23 van de AVG.

**OM DIE REDENEN,
de Autoriteit,**

Beveelt de aanvrager aan het voorontwerp van decreet tot vaststelling van het Wetboek inzake beheer van ondergrondse rijkdommen aan te passen, rekening houdend met de opmerkingen in de overwegingen 6 tot 10, 12, 17 tot 20, 22 en 26 tot en met 28, teneinde te voldoen aan de AVG. De Autoriteit herinnert er in het bijzonder aan dat het ontwerp:

- duidelijk de verwerkingsverantwoordelijke moet aanwijzen (overwegingen 6 en 7);
- de verwerker moet aanwijzen conform artikel 28 van de AVG (overwegingen 8 tot 10);
- in de tekst zelf van het ontwerp de doeleinden moet vermelden van het vergunningenregister (overweging 12);
- in de tekst zelf de persoonsgegevens moet preciseren die het onderwerp zullen vormen van de verwerking (overwegingen 17 en 18);
- het advies van de Autoriteit moet inwinnen ingeval van wijziging aan de verwerkte persoonsgegevens (overweging 19);
- een opzoeking door het publiek in de databank op basis van de naam en voornamen van de betrokkenen moet uitsluiten (overweging 20);
- de bewaartermijn van de gegevens moet preciseren (overweging 22);
- de voorschriften van artikel 23 van de AVG moet naleven ingeval van beperking van de rechten van de betrokkenen (overwegingen 26 tot 28).

(get.) An Machtens
Wvd. administrateur

(get.) Willem Debeuckelaere
Voorzitter,
Directeur van het Kenniscentrum