

twitter  
@zwine

## BESTUURSRECHT VOOR WETGEVINGSTRAINÉES

# Privacy en de wet

Gerrit-Jan Zwenne  
23 januari 2015 Den Haag

eLaw Leiden Bird & Bird

## waarover gaat het?

- overzicht van hoe de Wbp werkt
- wat in wetgeving moet worden geregeld om die Wbp-proof te maken



is de bescherming van persoonsgegevens wellicht al elders geregeld? → zeg. in de Wet bescherming persoonsgegevens

gebruik juiste terminologie → geen 'privacy' maar eerbiediging van persoonlijke levenssfeer of bescherming van persoonsgegevens

draag waar nodig zorg voor belangenafweging → belangen van verantwoordelijken en betrokkenen in relatie tot doeleinden van gegevensverwerking

mensenrechten → art. 8 tweede lid. EVRM art. 8 Handvest vñ grondrechten vñ EU

## programma

- de **context**
- privacy en de privacywet
- de **spelers**
- betrokkene
  - verantwoordelijke
  - bewerker
  - college bescherming persoonsgegevens
  - functionaris

- het **speelveld**
- verwerking persoonsgegevens en bestand
  - persoonlijk of huishoudelijk
  - journalistiek
  - territoriale werking

- en de spel**regels**
- verwerkingsgrondslag
  - doelbinding
  - bewaren
  - beveiligen
  - bijzondere gegevens en bsn





privacy en de privacywet, privacyrichtlijn, verordening

# CONTEXT



privacy...

- relatiese privacy
  - recht om met rust te worden gelaten
- communicatiegeheim
  - aanspraken m.b.t. vertrouwelijkheid medium
- informatie privacy
  - aanspraken van individu m.b.t. informatie over hem/haar zelf

## ontwikkeling van privacywetgeving

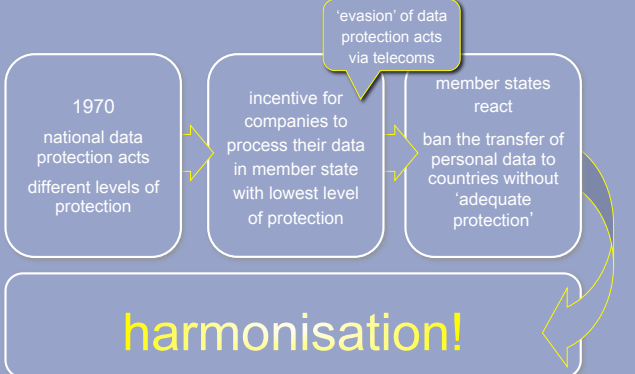
1948 Universele Verklaring (art. 12)	} <b>fundamentele rechten</b>
1950 EVRM (art. 8)	
1966 BUPO-verdrag (art. 17)	
1980 OECD-Guidelines	} <b>harmonisatie</b>
1981 CoE Convention 108	
1995 EC DP Directive 95/46/EC	
2014? General Regulation on DP	

• Wet bescherming persoonsgegevens  
 • Data Protection Act 1998  
 • Loi n° 78-17 relative à l'informatique, aux fichiers et aux libertés  
 • Personuppgiftslagen  
 • etc.

• Version 56 (29/11/2011)  
 • EC Proposal of 25 January 2012  
 • EP Amended version of 21 October 2013



## an internal market problem...




1970 national data protection acts different levels of protection

incentive for companies to process their data in member state with lowest level of protection

member states react ban the transfer of personal data to countries without 'adequate protection'

'evasion' of data protection acts via telecoms

# harmonisation!



## doelen privacyrichtlijn 95/46/EG

**waarborgen bescherming** van fundamentele rechten en vrijheden van natuurlijke personen, inzonderheid van het recht op persoonlijke levenssfeer  
**wegnemen belemmeringen** m.b.t. vrije verkeer persoonsgegevens tussen lidstaten om redenen die verband houden met deze bescherming

Art. 95 (100A) EG  
 maatregelen inzake onderlinge aanpassing van de wettelijke en bestuurlijke bepalingen [...] die de instelling van de interne markt betreffen

## A proposal for a... general data protection regulation

Art. 14(2) 118(1) VwEU

- new (extended) definitions, adjusted material scope and extended territorial scope
- accountability, privacy impact assessment and data protection officer obligations
- data protection breach notification obligations, extreme data minimization, a right to data portability and a right to be forgotten.

Article 21 Restrictions  
 1. Member State law may restrict by way of a legislative measure the scope of Art. 5(a) - (e) and Art. 11-20, 32, when such necessary and proportionate measure in a democratic society to safeguard:  
 (c) other public interests eg monetary, budgetary and taxation matters



## legislative process...



## Wet bescherming persoonsgegevens

- implementatie van richtlijn 95/46/EG
- omnibus-karakter
- kaderwet met gelaagd karakter

geconditioneerde zelfregulering



## meer privacywetten

**Grondwet, EVRM**

- privacy, communicatiegeheim
- beperking nodig in een democratische samenleving

**Telecomwet**

- verkeers- en locatiegegevens, spyware en 'cookies', spam en telemarketing enz.

WGBD, Wob, WvSr, WvSv enz

Algemene wet inzake rijksbelastingen  
Algemene wet bestuursrecht

Rapport  
Staatscommissie Grondwet

1. Nederland is een democratische rechtsstaat.  
2. De overheid moet bijdragen aan de bescherming van de grondrechten en de fundamentele vrijheden.  
3. Openbare gezag wordt alleen uitgeoefend in de vorm van de Grondwet of de wet.



betrokkenen, verantwoordelijken, bewerken, functionaris en college

## DE SPELERS



## de spelers

- betrokkene
  - degene op wie de gegevens betrekking hebben
  - natuurlijke persoon
- verantwoordelijke
  - heeft zeggenschap over doel en wijze van verwerking
  - natuurlijk persoon of rechtspersoon, of bestuursorgaan
- bewerker
  - bewerkt gegevens t.b.v. verantwoordelijke zonder aan zijn of haar rechtstreeks gezag te zijn onderworpen
- CBP
  - d.w.z. College bescherming persoonsgegevens
  - toezichthouder m.b.t. verwerking persoonsgegevens
- FG
  - functionaris voor de gegevensbescherming

data subject

controller

processor

data protection authority

privacy officer

## verantwoordelijke

- zeggenschap over doel en middelen van verwerking
  - formeel juridisch, maar ook feitelijk cq functioneel
  - wie beslist over bewaartermijnen, verstrekking, inzageverzoeken, etc?

... aan de hand van algemeen in het maatschappelijk verkeer geldende maatstaven moeten worden bezien aan welke natuurlijke persoon, rechtspersoon of bestuursorgaan de betreffende verwerking moet worden toegerekend

uitgangspunt bij de invulling van het begrip «verantwoordelijke» is de bestaande structuur van het civielrechtelijke en bestuursrechtelijke personen- en organisatierecht

binnen de overheid zullen als verantwoordelijke te kwalificeren zijn: de afzonderlijke ministers op rijksniveau, het college van gedeputeerde staten en de commissaris van de Koningin op provinciaal niveau en het college van B&W en de burgemeester op gemeentelijk niveau (MvT)

geautomatiseerde verwerking persoonsgegevens

# HET SPEELVELD




## verwerking persoonsgegevens

persoonsgegevens



- gegevens betreffende een geïdentificeerde of identificeerbare natuurlijke persoon

*kost het een onevenredige inspanning om aan de hand van het gegeven de desbetreffende natuurlijke persoon te identificeren..?*

verwerking

- elke handeling m.b.t. persoonsgegevens

*o.a. verzamelen, vastleggen, ordenen, bewaren, bijwerken, wijzigen, opvragen, raadplegen, gebruiken, verstrekken door middel van doorzending, verspreiding of enige andere vorm van terbeschikking stelling, samenbrengen, met elkaar in verband brengen, alsmede het afschermen, uitwissen of vernietigen van gegevens (enzovoorts)*

**identificeren**  
gegevens betreffende geïdentificeerde of identificeerbare natuurlijke personen

**individualiseren**  
voldoende als een persoon als gevolg van de verwerking van de gegevens anders wordt behandeld dan anderen

*identiteit redelijkheid relativiteit*

A very common family name will not be sufficient to identify someone - i.e. **to single someone out** - from the whole of a country's population, while it is likely to achieve identification of a pupil in a classroom.



WP138  
20 juni 2007

Even ancillary information, such as **"the man wearing a black suit"** may identify someone out of the passers-by standing at a traffic light



"[E]r is **geen enkele steun** voor het verder verfijnen van het begrip «persoonsgegevens» met categorieën als «singling out».

De voorgestelde definitie lijkt Nederland en veel lidstaten **al gecompliceerd genoeg..**"



vanmiddag  
re-run!

## naam van rechtspersoon

4.8. [...] De **naam van een rechtspersoon** waarin de naam van een natuurlijk persoon is verwerkt kan **niet zonder meer beschouwd worden als een gegeven dat betrekking heeft op die natuurlijke persoon** en daarmee onder de werksfeer van de Wbp worden gebracht. De band tussen een natuurlijk persoon en de rechtspersoon die zijn naam draagt kan immers zeer divers zijn.

Zelfs is mogelijk dat iedere band ontbreekt of op zeker moment gaat ontbreken zonder dat dit tot naamswijziging van de rechtspersoon leidt.

Vzr RbS Afdam 10 februari 2012 LJW  
BVG122 ('Streetview')

## vof in nationaal wanbetalersregister

[D]e naam en het kvk-nummer van [eiser] [kan] als de verwerking van persoonsgegevens [...] worden aangemerkt.

[..]

Met de (handels)naam en het kvk-nummer van de onderneming van [eiser] kan immers de voor- en achternaam van [eiser] eenvoudig worden achterhaald.

Vr Rb-Adam 12 september 2014  
ECLI:NL:RBAMS:2014:5938 (nationaal wanbetalersregister)

## overledenen

Vr-Adam 11 december 2003 LJN  
AN9893 (digitaal monument)

"De Wbp is slechts van toepassing op gegevens die betrekking hebben **op identificeerbare natuurlijke personen** die nog in leven zijn. Een identificeerbare persoon is blijkens de wetgeschiedenis een persoon wiens identiteit zonder **onevenredige inspanning** kan worden vastgesteld. Uit de enkele vermelding "overlevend kind" uit het gezin van haar wel op de website te vermelden vader kan haast onmogelijk -laat staan zonder onevenredige inspanning- worden afgeleid dat eiseres de dochter is van die in 1942 in Auschwitz vermoorde vader. Eiseres is dan ook geen identificeerbare persoon in de zin van de Wbp

## toepassing

- geheel of gedeeltelijk geautomatiseerd verwerking persoonsgegevens
  - soms ook handmatig verwerking
- uitzonderingen
  - verwerking t.b.v. persoonlijke of huishoudelijke doeleinden
  - Politiewet, Wet basisregistratie personen, WJD, Kieswet enz

bepaalde uitzondering voor verwerkingen met journalistieke, artistieke of literaire doeleinden

### Art.29 Opinie Sociale Netwerken 2009

"wanneer profielinformatie ook toegankelijk is voor anderen dan zelfgekozen contactpersonen, zoals wanneer een profiel voor alle leden van een sociale netwerkdienst toegankelijk is of de gegevens kunnen worden gehidreerd door zoekmachines, is er sprake van toegang buiten de persoonlijke of huishoudelijke sfeer"



## journalistieke uitzondering (artistiek, literaire)

### niet van toepassing

- informatieplicht (art. 33, 34)
- bijzondere gegevens (art. 17-23);
- meldingsplicht (art. 27 - 30);
- rechten betrokkenen (art. 35-42);
- toezicht CBP (art. 51 - 75)
- doorgifteverbod (art. 76 - 78)

### wel van toepassing

- minderjarigheid (art. 5)
- zorgvuldigheid (art. 6)
- verzameldoel (art. 7)
- grondslag (art. 8)
- doelbinding, bewaren (art. 9 - 10)
- bovenmatigheid (art.11)
- beveiliging (art. 13)
- verantwoordelijke en bewerker (art. 14)
- gedragscodes (art. 25)
- schadevergoeding (art. 49)

Art. 3 Wbp

## territoriale werking

1. i.h.k.v. activiteit van vestiging van verantwoordelijke in Nederland (**hoofdregel**)

2. door verantwoordelijke

- die géén vestiging heeft in EU
- waarbij gebruik wordt gemaakt van (al dan niet geautomatiseerde) middelen in Nederland
- tenzij deze middelen alleen worden gebruikt voor de doorvoer van persoonsgegevens ()

1. Wie is verantwoordelijke voor de verwerking?
2. Heeft die verantwoordelijke een vestiging in Nederland?
3. Vindt de verwerking plaats in het kader van activiteiten van die vestiging?

