

Brinkhof  
ADVOCATEN

## Handhaving in (en van) de verordening

Masterclass Algemene Verordening Gegevensbescherming  
24 maart 2016

Brinkhof

## vragen

- wanneer is voorafgaand onderzoek vereist?
- wanneer is het Ap bevoegd?
- krijgt het Ap ruimere bevoegdheden?
- welke boetes kunnen worden opgelegd bij welke overtredingen?
- hoe haalt de betrokkene zijn of haar recht?

2

## trends

- veel meer nadruk op handhaving in plaats van informele afstemming
- maar toch ook weer wat vaker 'normoverdragend gesprek'
- een meldplicht datalekken én serieuze bestuurlijke boetes

3

## voorafgaand onderzoek: de regeling nu

- lidstaten geven aan welke verwerkingen mogelijk specifieke risico's inhouden en schrijven daarvoor voorafgaand onderzoek voor
- in Wbp is dat geworden:
  - persoonlijk id-nummer
  - gegevens uit heimelijke waarneming
  - strafrechtelijke gegevens en gegevens over hinderlijk of onrechtmatig gedrag t.b.v. derden
- daarnaast vergunningseis bij doorgifte
  - indien uitzonderingen niet van toepassing zijn en geen modelcontract is toegepast (art 26 lid 2 DPD)

Art. 20  
DPD

Art. 31  
Wbp

Brinkhof

4

### voorafgaande raadpleging: de regeling straks

Art. 34, 42 AVG

- voorafgaand raadpleging vereist
  - voor verwerkingen waar DPIA grote specifieke risico's aangeeft
  - kan tot verbod en opdracht tot aanpassing leiden
- voorafgaande goedkeuring vereist
  - voor niet officieel doorgifte-contract
  - voor doorgifte naar derde land zonder waarborgen

Brinkhof

5

### handhavingsbevoegdheden



Brinkhof

### bevoegdheden nu

- toezicht en advies (Art. 51 Wbp)
- bevoegdheid tot publicatie (Wob (beleidsregels))
- (ruime) bevoegdheid tot oplegging last onder dwangsom (Art. 65 Wbp)
- bestuurlijke boetebevoegdheid (Art. 66 Wbp)
- toezichthoudende bevoegdheden o.g.v. Awb (Art. 61 Wbp)

7

### toezichtsbevoegdheden nu

- aangewezen ambtenaren zijn bevoegd tot:
  - vorderen van inlichtingen (Art. 5:16 Awb)
  - betreden van plaatsen (incl. woningen) (Art. 61 Wbp)
  - vorderen inzage van zakelijke gegevens en bescheiden en kopiëren medewerking verplicht voor een (Art. 5:17 Awb)
  - evenredigheidsbeginsel (Art. 5:20 Awb)
  - (Art. 5:13 Awb)

8

## bevoegdheden straks

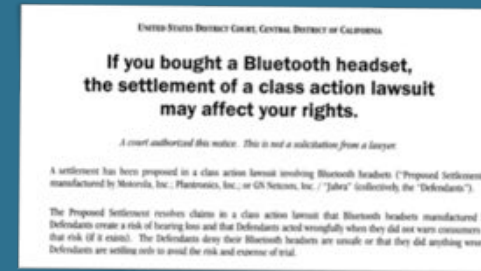
Art. 53  
AVG

elke autoriteit is bevoegd om verantwoordelijke of bewerker op te dragen

- inbreuk ongedaan maken
- audits, review van certificering
- voldoen aan verzoek betrokkene
- waarschuwen of berispen
- gegevens rectificeren, wissen of vernietigen
- tijdelijk of definitief de gegevenswerking beperken
- doorgifte op te schorten
- adviezen uit te brengen
- politieke instellingen en het grote publiek te informeren over alle aangelegenheden inzake bescherming persoonsgegevens

9

## hoe kan de betrokkene handhaven?



10

## civiele rechtsgang nu

Art. 49-50  
Wbp

- verantwoordelijke is aansprakelijk voor schade die voortvloeit uit niet-naleving
- bewerker is aansprakelijk voor zover schade door zijn werkzaamheid ontstaan
- beide kunnen worden ontheven van aansprakelijkheid als schade hen niet kan worden toegerekend
- verbod of bevel is ook mogelijk
- geen bijzondere regels voor rechterlijke competentie
- collectieve actie is in Nederland mogelijk, maar (nog) niet in Wbp-context toegepast

11

## civiele rechtsgang straks

aansprakelijkheidsregime lijkt op dat uit Wbp

- maar wijkt af van DPD omdat **ook bewerker** wordt genoemd
- hoofdelijke aansprakelijkheid

natuurlijke persoon of collectief heeft aanspraak op rechterlijke maatregel

- bij rechter woonplaats van verantwoordelijke of bewerker
- of woonplaats verzoeker, (tenzij verantwoordelijke een overheidsorgaan is)

Art. 77  
AVG

Art. 75  
AVG

12

## administratieve rechtsgang straks

- betrokkene mag klagen bij autoriteit
  - in de lidstaat waar betrokkene gewoonlijk verblijft
  - hij zijn werkplek heeft, of
  - waar de beweerdte inbreuk is begaan

Art. 73  
AVG

13

## wanneer is Ap bevoegd? nu

als het gaat om verwerking

- die valt onder de Wbp (maar in een ander lidstaat kan plaatsvinden)
- die valt onder een andere Nederlandse wet (bijv. de Tw, Wbrp, Wpg)

Ap is desgevraagd verplicht andere EU toezichthouders alle medewerking te verlenen

Art. 51



14

## bevoegde DPA(s)... straks

verwerking

- op het grondgebied van lidstaat
- door overheidsorganen of o.g.v. wettelijke plicht of publiek. taak
- bij cross border verwerking is de DPA van hoofdvestiging van verantwoordelijke of processor bevoegd om als lead authority op te treden

Art. 51 en  
51a(1) en (2a)  
AVG

maar...

- andere DPAs blijven bevoegd om tegen inbreuken op te treden als
  1. de kwestie *alleen* een vestiging in zijn lidstaat betreft of
  2. *alleen* betrokkenen in zijn lidstaat substantieel raakt (art. 51a(2a))
- Hfdstk VII regels voor afstemming en samenwerking met escalatie naar EDPB

Art. 54a AVG

Brinkhof

15

## aardappels

### 1. samenloop

- nationale regels bijvoorbeeld als het gaat om (medisch) beroepsgeheim

### 2. toezicht op non-EU smarktpartijen



16

administratieve boetes	
€10 miljoen of 2 procent wereldwijde jaaromzet	art. 8, 10, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38a, 39 en 39a
€20 miljoen of 4 procent wereldwijde jaaromzet	<ul style="list-style-type: none"> <li>• art. 5, 6, 7 en 9</li> <li>• art. 12 t/m 20</li> <li>• art. 40 t/m 44</li> <li>• verplichtingen uit hoofde van krachtens hfdstk IX door de lidstaten vastgestelde nationale wetten</li> <li>• niet-naleving van een bevel of een tijdelijke of definitieve beperking van het verwerken of een opschorting van gegevensstromen</li> </ul>

17

€10 miljoen of 2 procent wereldwijde jaaromzet	
	<ul style="list-style-type: none"> <li>• toestemming van kinderen (art. 8)</li> <li>• verwerking waarvoor identificatie niet is vereist (art. 10)</li> <li>• DP by design en DP by default (art.23)</li> <li>• verantwoordelijke en bewerkers (art. 24-27)</li> <li>• documentatieplicht (art. 28)</li> <li>• medewerking met DPA (art. 29)</li> <li>• beveiliging en meldplicht (art. 30-32)</li> <li>• DPIA, voorafgaand onderzoek (art. 33-34)</li> <li>• DPO (art. 35-37)</li> <li>• gedragscodes en certificering (art. 38-39a)</li> </ul>

18

€20 miljoen of 4 procent wereldwijde jaaromzet	
	<ul style="list-style-type: none"> <li>• verwerkingsbeginselen, grondslagen, doelbinding en bijzondere gegevens (art. 5, 6, 7 en 9)</li> <li>• informatieplichten, inzage en correctie, vergeterecht en gegevensoverdraagbaarheid, profilering (art. 12 t/m 20)</li> <li>• doorgifte naar derde landen (art. 40 t/m 44)</li> <li>• verplichtingen uit hoofde van krachtens hfdstk IX door de lidstaten vastgestelde nationale wetten</li> <li>• niet-naleving van een bevel of een tijdelijke of definitieve beperking van het verwerken of een opschorting van gegevensstromen</li> </ul>

19

**vragen**

- *lex certa* of foreseeability
  - normen zijn vaak vaag
- *ne bis in idem* of cumulatie
  - verschillende overtredingen die voortvloeien uit hetzelfde feitencomplex
  - per lidstaat

*Wat doen we met de bindende aanwijzing..?*

*passende procedurele garanties overeenkomstig de Uniewetgeving en nationale wetgeving, waaronder een doeltreffende voorziening in rechte en eerlijke rechtsbedeling .. Art. 79a(4)(5) AVG*

20



[gerrit-jan.zwenne@brinkhof.com](mailto:gerrit-jan.zwenne@brinkhof.com)