

@zwnne

VERENIGING PRIVACYRECHT | ONDER PROFESSOREN
LEIDEN 29 JANUARI 2020

Over het vergeetrecht en het gerechtvaardigd belang

prof mr. Gerrit-Jan Zwenne



Universiteit Leiden

VPR
vereniging privacy recht

*Wat de feitenrechter ervan
vindt en ermee doet*



VIJF JAAR VERGEETRECHT

秦始皇

Matarò, propietat de FERNANDO CANO MOYA. Superfície: 63 m². Càrregues: 1,2 milions de ptes. Tipus de subhasta: 2,05 milions de ptes.

U.R.E. 08/20 (SANT FELIU DE LLOBREGAT) Tel. 666 56 12

■ Meitat indivisa d'un solar al carrer Baix, 55, d'Esparreguera, propietat de DANIEL COCA MAGDALENO. Superfície: 160 m². Sense càrregues. Tipus de subhasta: 3,7 milions de ptes.

■ Les dues meitats indivises d'un habitatge al carrer Montseny, 8, propietat de MARIO COSTEJA GONZÁLEZ i ALICIA VARGAS COTS, respectivament. Superfície: 90 m². Càrregues: 8,5 milions de ptes. Tipus de subhasta: 2 milions de ptes. cadascuna de les meitats.

■ Meitat indivisa d'un habitatge unifamiliar al carrer Begonia, 8, de la Urb. Mas d'en Gall d'Esparreguera, propietat d'ALFREDO FERNÁNDEZ FERNÁNDEZ. Superfície (total): 317 m². Càrregues: 6,2 milions de ptes. Tipus de subhasta: 2,3 milions de ptes.

U.R.E. 08/23 (VILAFRANCA DEL PENEDÈS) Tel. 817 19 60

■ Parcel·la amb edificació (xalet), al carrer Pensament, 11, de la



‘sommige resultaten zijn mogelijk verwijderd op grond van Europese wetgeving inzake gegevensbescherming’

(81) Gelet op de potentiële ernst van deze inmenging [de persoonlijke levenssfeer] moet worden vastgesteld dat zij niet kan worden gerechtvaardigd door louter het economisch belang dat de [...] zoekmachine bij deze verwerking heeft.

Aangezien echter de verwijdering van de koppelingen uit de resultatenlijst, naargelang van de betrokken informatie, gevolgen kan hebben voor het gerechtvaardigde belang van de internetgebruikers die potentieel toegang daartoe willen krijgen, moet [...] worden gezocht naar een juist evenwicht tussen met name dit belang en de [privacy]rechten van deze persoon [...].

Weliswaar hebben in de regel [privacy]rechten [..] voorrang op dit belang van internetgebruikers, maar dit evenwicht kan in bijzondere gevallen afhangen van de aard van de betrokken informatie en de gevoeligheid ervan voor het privéleven van de betrokkene en van het belang dat het publiek erbij heeft om over deze informatie te beschikken, wat met name wordt bepaald door de rol die deze persoon in het openbare leven speelt.



(81) Gelet op de potentiële ernst van deze inmenging [de persoonlijke levenssfeer] moet worden vastgesteld dat zij niet kan worden gerechtvaardigd door louter het economisch belang dat de [...] zoekmachine bij deze verwerking heeft.

Aangezien echter de verwijdering van de koppelingen uit de resultatenlijst, naargelang van de betrokken informatie, gevolgen kan hebben voor het gerechtvaardigde belang van de internetgebruikers die potentieel toegang daartoe willen krijgen, moet [...] worden gezocht naar een juist evenwicht tussen met name dit belang en de [privacy]rechten van deze persoon [...].

Weliswaar hebben in de regel [privacy]rechten [..] voorrang op dit belang van internetgebruikers, maar dit evenwicht kan in bijzondere gevallen afhangen van de aard van de betrokken informatie en de gevoeligheid ervan voor het privéleven van de betrokkene en van het belang dat het publiek erbij heeft om over deze informatie te beschikken, wat met name wordt bepaald door de rol die deze persoon in het openbare leven speelt.

Alleen het (op zichzelf wél gerechtvaardigd) commerciële belang van Google is niet voldoende

(81) Gelet op de potentiële ernst van deze inmenging [de persoonlijke levenssfeer] moet worden vastgesteld dat zij niet kan worden gerechtvaardigd door louter het economisch belang dat de [...] zoekmachine bij deze verwerking heeft.

Aangezien echter de verwijdering van de koppelingen uit de resultatenlijst, naargelang van de betrokken informatie, gevolgen kan hebben voor het gerechtvaardigde belang van de internetgebruikers die potentieel toegang daartoe willen krijgen, moet [...] worden gezocht naar *een juist evenwicht* tussen met name dit belang en de [privacy]rechten van deze persoon [...].

Weliswaar hebben in de regel [privacy]rechten [...] voorrang op dit belang van internetgebruikers, maar dit evenwicht kan in bijzondere gevallen afhangen van de aard van de betrokken informatie en de gevoeligheid ervan voor het privéleven van de betrokkene en van het belang dat het publiek erbij heeft om over deze informatie te beschikken, wat met name wordt bepaald door de rol die deze persoon in het openbare leven speelt.

maar wat is dat, een juist evenwicht...?

(81) Gelet op de potentiële ernst van deze inmenging [de persoonlijke levenssfeer] moet worden vastgesteld dat zij niet kan worden gerechtvaardigd door louter het economisch belang dat de [...] zoekmachine bij deze verwerking heeft.

Aangezien echter de verwijdering van de koppelingen uit de resultatenlijst, naargelang van de betrokken informatie, gevolgen kan hebben voor het gerechtvaardigde belang van de internetgebruikers die potentieel toegang daartoe willen krijgen, moet [...] worden gezocht naar een juist evenwicht tussen met name dit belang en de [privacy]rechten van deze persoon [...].

Weliswaar hebben *in de regel [privacy]rechten [..] voorrang* op dit belang van internetgebruikers, maar dit evenwicht kan in bijzondere gevallen afhangen van de *aard van de betrokken informatie en de gevoeligheid ervan* voor het privéleven van de betrokkene en van het belang dat het publiek erbij heeft om over deze informatie te beschikken, wat met name wordt bepaald door *de rol die deze persoon in het openbare leven* speelt.

privacy gaat voor...

Van belang is aard en gevoeligheid van de informatie

publiek belang en rol in openbare leven

(88) [...] een zoekmachine [is] verplicht om van de resultatenlijst die na een zoekopdracht op de naam van een persoon wordt weergegeven, de koppelingen te verwijderen naar door derden gepubliceerde webpagina's waarop informatie over deze persoon is te vinden, ook indien deze naam of deze informatie niet vooraf of gelijktijdig van deze webpagina's is gewist en, in voorkomend geval, *zelfs wanneer de publicatie ervan op deze webpagina's op zich rechtmatig is.*

wát zeg je?!

(92) [De zoekresultaten moeten niet alleen worden verwijderd als deze] *onnauwkeurig zijn maar, in het bijzonder, ook [als deze] ontoereikend, niet ter zake dienend of bovenmatig zijn* voor de doeleinden van de verwerking, omdat zij niet zijn bijgewerkt of omdat zij langer worden bewaard dan noodzakelijk is, tenzij de bewaring ervan is vereist wegens historische, statistische of wetenschappelijke doeleinden.

- *onnauwkeurig*
- *ontoereikend*
- *niet terzake dienend*
- *bovenmatig*

Dus...

- *Je kan Google vragen om bepaalde zoekresultaten te verwijderen uit de zoekresultatenlijst als iemand zoekt op jouw naam.*
- *En Google moet dat doen als die zoekresultaten niet meer relevant zijn.*
- *Maar wat is **wel of niet relevant...**?*

vijf jaar vergeetrecht-rechtspraak

- terughoudendheid
- verwerkingsverbod voor bijzondere gegevens
- journalistieke exceptie

*afweging (individuele)
privacybelang tegen (algemeen)
belang bij informatievrijheid*

*link is geen strafrechtelijk gegeven,
beschuldiging evenmin*

*beperkte uitleg van begrip
«strafrechtelijk gegeven»*

journalistieke exceptie....

*verwerkingsverbod sowieso niet
van toepassing op zoekmachines*

Rb A'dam 18 september 2014,
ECLI:NL:RBAMS:2014:6118

Rb A'dam 12 februari 2015,
ECLI:NL:RBAMS:2015:716

Rb A'dam 24 december 2015,
ECLI:NL:RBAMS:2015:9515

NIET:
Rb R'dam 29 maart 2016
ECLI:NL:RBROT:2016:2395

Rb Den Haag 12 januari 2017,
ECLI:NL:RBDHA:2017:264

Rb Mid.NL 20 februari 2017
ECLI:NL:RBMNE:2017:805

Hof Den Haag 23 mei 2017,
ECLI:NL:GHDHA:2017:1360

Rb A'dam 22 maart 2018
ECLI:NL:RBAMS:2018:3355

et cetera...

huurmoordenaar

beleggingsadviseur

topman in container

advocaat met machete

acupuncturist en kandidaat raadslid

een niet onbekend schrijver

een man uit almere

huisjesmelker

sportschoolhouder

chirurg

etc.

terughoudend: huurmoord & containerwoning

verwerkingsverbod voor strafrechtelijke gegevens...?

Rb A'dam 18 september 2014,
ECLI:NL:RBAMS:2014:6118

De veroordeling voor een **ernstig misdrijf** zoals het onderhavige en de negatieve publiciteit als gevolg daarvan zijn in het algemeen blijvend relevante informatie over een persoon. De negatieve kwalificaties die daarbij kunnen voorkomen zullen slechts in zeer *uitzonderlijke gevallen* “buitensporig” of “onnodig diffamerend” zijn.



Rb A'dam 12 februari 2015,
ECLI:NL:RBAMS:2015:716

[H]et “verwijderingsrecht” [is] een *uitzondering op het algemene uitgangspunt op het recht van Google Inc. op informatievrijheid*, waaraan strenge eisen worden gesteld. Dat eiser het onprettig vindt om steeds door kennissen of zakelijke contacten te worden geconfronteerd met de “container-kwestie” is goed voorstelbaar. Het weegt echter niet op tegen het recht van Google Inc. op informatievrijheid.



advocaat: publieke persoon?

Hoewel een **advocaat** een belangrijke rol speelt in het maatschappelijke verkeer door het verlenen van juridische bijstand, gaat het de rechtbank *te ver* om er vanuit te gaan dat *iedere* advocaat een zodanige maatschappelijke rol heeft dat het publiek steeds belang heeft om ervan kennis te kunnen nemen dat een advocaat strafrechtelijk is veroordeeld.



Hof DHG 23 mei 2017
ECLI:NL:GHDHA:2017:1360



5.14 Als **beroep** speelt [verweerder] weliswaar een zekere rol in het openbare leven, maar gezien zijn positie als medewerker op een groot [bedrijf], *kan niet worden gezegd dat het hier gaat om een rol van meer dan ondergeschikte betekenis.*

Rb. R'dam 29 maart 2016,
ECLI:NL:RBROT:2016:2395



sportschoolhouder: publieke persoon?

Vast staat dat [eiser] geen publieke functie heeft. Het enkele feit dat hij een sportschool en een sportschoenenzaak bezit is *onvoldoende* om hem aan te merken als '*public figure*'.

Dat [eiser] mogelijkterwijs bewondering geniet voor zijn zakelijk succes als ondernemer en het feit dat hij in eigen beheer pokertoernooien organiseert maken dat niet anders.

Ook brengt de omstandigheid dat de naam van [eiser] wordt genoemd in verband met een Maltese politicus die in opspraak is geraakt niet mee dat hij daardoor (ook) een 'public figure' is geworden.

Rb Den Haag 19 april 2018
ECLI:NL:RBDHA:2018:4672



goede doelen ondernemer en acupuncturist: publieke persoon?

[A] is zowel *voorwerp van, als deelnemer aan dat maatschappelijke debat* [...] [A] profileert zich niet alleen nog steeds als actieve ondernemer in de goede doelen sector, maar ook als *kandidaat gemeenteraadslid* in het kader van de gemeenteraadsverkiezingen 2018. [A] is daarmee aan te merken als publiek persoon, zodat kiezers en anderen in het publiek belang hebben bij kennisname van informatie over zijn professionele verleden [...]

[B] was betrokken bij de in het artikel aangekaarte problematiek en speelt als *arts* en lid van de *Raad van Advies* van een patiëntenvereniging een zekere rol in het openbare leven en werd bovendien door [A] in 2018 nog als kandidaat eigenaar van een onderneming gepresenteerd

Rb Den Haag 19 april 2018
ECLI:NL:RBDHA:2018:4672



niet onbekend schrijver: publieke persoon?

4.17. Verder is van belang dat [verzoeker] *een – niet onbekend – schrijver is, waardoor hij als een publiek persoon wordt beschouwd*. Dit wordt door hemzelf ook niet weersproken. Uit de door [verzoeker] overgelegde correspondentie blijkt dat hij nog steeds als schrijver wenst verder te gaan. Hij heeft uitgeverijen benaderd om zijn werken te publiceren, die zijn verzoek vervolgens hebben afgewezen (mede) door hetgeen zij via Google Search over [verzoeker] te weten zijn gekomen ...



Rb Mid NLD 14 nov. 2018
ECLI:NL:RBMNE:2018:5594

complicatie: bijzondere en strafrechtelijke gegevens

strafrechtelijke gegevens en
bijzondere gegevens mogen niet
worden verwerkt, tenzij...

- voor bepaalde doeleinden door sommige verwerkingsverantwoordelijken
- met uitdrukkelijke toestemming van betrokkene
- door desbetreffend individu zelf openbaar gemaakt
- enz.



'een absurde conclusie'

Conclusie AG JÄÄSKINEN 25
juni 2013 C-131/12
ECLI:EU:C:2013:424

90. [...]. [D]e activiteiten van aanbieders van internetzoekmachines [zouden], wanneer zij werden beschouwd als verantwoordelijken voor de verwerking van de persoonsgegevens op bronpagina's van derden die ergens „*bijzondere*” *gegevens* in de zin van artikel 8 van de richtlijn zouden bevatten [...] *automatisch illegaal worden* zodra niet is voldaan aan de strenge voorwaarden die dat artikel stelt aan de verwerking van zulke gegevens.



advocaat: strafrechtelijke gegevens..?

Hoewel de rechtbank zich bewust is van het *vergaande praktische gevolg* voor de verwerking van strafrechtelijke persoonsgegevens door de exploitant van een zoekmachine, acht de rechtbank de conclusie *onvermijdelijk* dat er in dit geval sprake is van een toepasselijk verbod op de verwerking van strafrechtelijke persoonsgegevens.



De rechtbank acht derhalve het verzoek om Google te bevelen de verwijzing naar de weblinks die voortkomen uit de zoekopdracht naar de naam van verzoeker uit de zoekresultaten te verwijderen dan wel af te schermen, reeds hierom toewijsbaar.



Rb. R'dam 29 maart 2016,
ECLI:NL:RBROT:2016:2395

hypotheekfraude: géén strafrechtelijke gegevens

De URL's [zijn] geen strafrechtelijke persoonsgegevens van [verzoeker]. [..] Er is immers geen sprake van het opnemen in de zoekresultaten van zodanige concrete feiten en omstandigheden dat zij als *een strafbaar feit te kwalificeren bewezenverklaring* [...] kunnen dragen. Evenmin kan worden gezegd dat de verwerking in de zoekresultaten voor [verzoeker] een zwaardere verdenking dan een redelijk vermoeden van schuld aan een strafbaar feit oplevert. De hiervoor bedoelde zoekresultaten van de zoekmachine van Google brengen [verzoeker] namelijk op geen enkele wijze in verband met enig strafbaar feit.

Rb. R'dam 12 januari 2017
ECLI:NL:RBDHA:2017:264



een man uit Almere: géén strafrechtelijke gegevens...



*bestempeld tot (ex) crimineel en
iemand die diploma's en titels verzint*

De door [eiser] genoemde publicaties kunnen niet als een [...] strafbaar feit te kwalificeren bewezenverklaring worden aangemerkt. In deze publicaties gaat het immers om *niet meer dan geuite beschuldigingen* afkomstig van natuurlijke personen waarbij er geen enkel (justitieel) onderzoek heeft plaatsgevonden en waarvan de juistheid van de geuite beschuldigingen ook door [eiser] wordt betwist.



Rb Mid. NLD 20 februari 2017,
ECLI:NL:RBMNE:2017:805

chirurg: tuchtrechtelijke gegevens

4.4 [W]aar dit in beginsel nog wel het geval was onder de Wbp [worden] tuchtrechtelijke persoonsgegevens onder de AVG *niet als bijzondere of strafrechtelijke persoonsgegevens* [..] gecategoriseerd.”



Rb A'dam 19 juli 2018,
ECLI:NL:RBAMS:2018:8606

contactverbod

Hof Den Haag 24 december 2019,
ECLI:NL:GHDHA:2019:3539

4.23 Een door de civiele rechter opgelegd contactverbod kan [...] niet worden aangemerkt als een persoonsgegeven betreffende strafrechtelijke veroordelingen en strafbare feiten in de zin van artikel 10 AVG. *De verwijzing naar het strafrecht impliceert dat het tenminste moet gaan om maatregelen met een punitief karakter.* Een civielrechtelijk contactverbod heeft geen punitief karakter.

Het feit dat de Nederlandse wetgever in artikel 1 van de UAVG heeft bepaald dat onder het begrip *persoonsgegevens van strafrechtelijke aard* mede vallen persoonsgegevens betreffende een door de rechter opgelegd verbod naar aanleiding van onrechtmatig of hinderlijk gedrag maakt dat niet anders.



zoekmachine is géén **journalistiek**

geen extra beperkingen op verwerking van strafrechtelijke gegevens...

Doordat het HvJ EU in genoemd arrest in feite heeft *uitgesloten* dat de exploitant van een zoekmachine met succes een beroep kan doen op de media-exceptie, staan exploitanten van zoekmachines [...] voor de lastige keuze om... [het verwerkingsverbod te overtreden of dienstverlening te minimaliseren]

Conclusie A-G Langemeijer 4 november 2016, ECLI:NL:PHR:2017:933
(huurmoordenaar)

Rb Overijssel 24 januari 2017
ECLI:NL:RBOVE:2017:278

het Hof [heeft] in het Costeja-arrest [...] geoordeeld dat Google zich *niet op de media-exceptie* kan beroepen

mogelijk wél journalistiek...!

Hof DHG 23 mei 2017
ECLI:NL:GHDHA:2017:1360



Het verwerkingsverbod voor bijzondere gegevens is niet van toepassing voor zover dit noodzakelijk is voor uitsluitend journalistieke, artistieke of literaire doeleinden.

[D]e verwerking door Google van de persoonsgegevens van [verweerder] voldoet aan de criteria van *Satamedia* en dus heeft te gelden als te zijn verricht voor uitsluitend journalistieke doeleinden. Gelet op dit een en ander is (a) duidelijk dat de journalistieke exceptie het [verwerkings]verbod van artikel 16 Wbp kan doorbreken en kan (b) *niet op voorhand worden gezegd dat Google geen beroep op die exceptie toekomt.*

Er is sprake van 'journalistieke activiteiten' als die "de bekendmaking aan het publiek van informatie, meningen of ideeën tot doel hebben, ongeacht het overdrachtsmedium. Deze activiteiten zijn niet voorbehouden aan mediaondernemingen en kunnen een winstoogmerk hebben.



neen, toch géén journalistiek

Rb. A'dam 22 maart 2018
ECLI:NL:RBAMS:2018:3355

[..] [H]et werk van een zoekmachine [wordt] in de onderhavige context toch niet aangemerkt als een journalistieke activiteit. Daarvoor is immers mede essentieel dat de (in dit geval systematisch vergaarde) gegevens mede worden *bewerkt en/of geanalyseerd*, terwijl in voorkomend geval bovendien op basis daarvan *opiniërende conclusies* worden getrokken. Daarvan is in het geval van een zoekmachine - in de kern *een elektronische gegenereerde kaartenbak* - geen sprake.



geen journalistiek, wél strafrechtelijke gegevens
maar géén verwerkingsverbod

Aan de vervulling van deze functie van een zoekmachine zou in belangrijke mate afbreuk worden gedaan voor zover het gaat om het vinden van publicaties waarin het publiek wordt ingelicht over strafrechtelijke persoonsgegevens betreffende medeburgers, indien het beroep van [verzoeker] op [het verwerkingsverbod van] zou slagen. *Een zo categorische beperking is niet goed te verenigen met het algemene belang.*

Rb. A'dam 22 maart 2018
ECLI:NL:RBAMS:2018:3355

Idem:

- Rb MNLD 20 februari 2017, ECLI:NL:RBMNE:2017:805
- Rb A' dam 25 januari 2018, ECLI:NL:RBAMS:2018:2979
- Rb A'dam 15 februari 2018, ECLI:NL:RBAMS:2018:1644
- Rb A' dam 22 maart 2018, ECLI:NL:RBAMS:2018:3355

HJEU 24 september
2019, C-507/17
(territoriale werking)

HJEU 24 september
2019, C-136/17
(bijzondere gegevens)

HJEU 24 september
2019, C-C-136/17
(bijzondere gegevens)

25. *[Verzoeker vraagt om] verwijdering van een link naar een satirische fotomontage die op 18 februari 2011 onder een pseudoniem online op YouTube is geplaatst, waarin zij wordt afgebeeld naast de burgemeester van een gemeente van wie zij kabinetschef was, en waarin duidelijk wordt gealludeerd op de vermeende intieme relatie tussen hen en op de invloed van deze relatie op haar politieke loopbaan. Deze fotomontage werd online geplaatst ter gelegenheid van de verkiezingscampagne voor de kantonale verkiezingen waarvoor GC toen kandidaat was.*

HJEU 24 september
2019, C-C-136/17
(bijzondere gegevens)

33. *Het Hof zal de gestelde vragen onderzoeken vanuit het gezichtspunt van richtlijn 95/46, maar bij de analyse van die vragen **tevens rekening houden met verordening 2016/679**, zodat zijn antwoorden in ieder geval van nut zullen zijn voor de verwijzende rechter.*

HJEU 24 september
2019, C-C-136/17
(bijzondere gegevens)

vragen

- *moet een zoekmachine zich houden aan het verwerkingsverbod voor resp. bijzondere en strafrechtelijke gegevens?*
- *zo ja,*
 - *kan een zoekmachine gebruik maken van de uitzonderingen op het verwerkingsverbod?*
 - *kan een zoekmachine (ook) gebruik maken van de zgn. journalistieke exceptie?*

- *nodig voor uitoefenen van recht op vrijheid van meningsuiting en informatie*
- *noodzakelijk voor journalistieke doel of academische, artistieke of literaire uitdrukingsvorm*

art. 7.3, 85
AVG; art. 43
UAVG

art. 9.2(a), (e), (f)
en (g) AVG; art.
22.2(a), (d) en (e)
UAVG

- *uitdrukkelijke toestemming van betrokkene*
- *door de betrokkene openbaar gemaakt*
- *zwaarwegend algemeen belang o.g.v. nationaal recht of unierecht...*

verantwoordelijkheid van zoekmachine

46. *[De] zoekmachine [is] verantwoordelijk [...] voor het feit dat deze pagina wordt geïndexeerd en meer bepaald dat een link naar die pagina wordt getoond in de lijst met zoekresultaten die internetgebruikers te zien krijgen na een zoekopdracht op de naam van een natuurlijke persoon*

HJEU 24 september
2019, C-C-136/17
(bijzondere gegevens)

verwerkingsverbod óók voor zoekmachine

48. het verbod op, of de beperkingen inzake de verwerking van bijzondere categorieën persoonsgegevens, *onder voorbehoud van de in deze richtlijn bepaalde uitzonderingen*, [...] zijn van toepassing op de exploitant van een zoekmachine



- *uitdrukkelijke toestemming van betrokkene*
- *door de betrokkene openbaar gemaakt*
- *zwaarwegend algemeen belang o.g.v. nationaal recht of unierecht...*

HJEU 24 september
2019, C-C-136/17
(bijzondere gegevens)

toestemming moeilijk voor te stellen

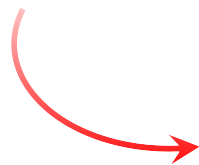
62. ... Het valt in de praktijk echter *moeilijk voor te stellen* [...] dat de exploitant van een zoekmachine de uitdrukkelijke toestemming van de betrokkenen verlangt alvorens hen betreffende persoonsgegevens te verwerken ten behoeve van zijn indexeringsactiviteit

art. 7.3
AVG

toestemming kan trouwens altijd worden ingetrokken...

kennelijk door betrokkene openbaargemaakt

63. ... Daarentegen geldt de [...] omstandigheid dat de betrokken gegevens kennelijk door de betrokkene openbaar zijn gemaakt [...] voor zowel de exploitant van de zoekmachine als voor de redacteur van de betreffende webpagina.



maar dan kan gebruik worden gemaakt van het recht van bezwaar...

art. 17.3(c) en
21.1 AVG

informatievrijheid

vergeetrecht niet van toepassing voor zover verwerking nodig is voor uitoefenen van recht op vrijheid van meningsuiting en informatie

59 In [*..*] artikel 17, lid 3, onder a), is dus expliciet het vereiste neergelegd, een afweging te maken tussen

- de in de artikelen 7 en 8 van het Handvest neergelegde grondrechten op eerbiediging van het privéleven en op bescherming van persoonsgegevens *enerzijds*, en
- het door artikel 11 van het Handvest gewaarborgde grondrecht op vrijheid van informatie *anderzijds*.

algemeen zwaarwiegend belang

Art. 8.4 RI 95/46: Mits passende waarborgen worden geboden, mogen de Lid-Staten om redenen van zwaarwiegend algemeen belang bij nationale wet of bij een besluit van de toezichthoudende autoriteit nog andere afwijkingen naast die bedoeld in lid 2 vaststellen.

Art. 7 en 8 HEU

68. [E]en zoekmachine [moet] [...] op basis van alle relevante elementen van het geval en gelet op de ernst van de inbreuk op [...] de **grondrechten** van de betrokkene op eerbiediging van het privéleven en op bescherming van persoonsgegevens, om de redenen **van algemeen zwaarwiegend belang** [...] nagaan of de opname van deze link in de resultatenlijst [...] noodzakelijk blijkt ter bescherming van de in [...] recht op **vrijheid van informatie** van de internetgebruikers die mogelijk geïnteresseerd zijn in toegang tot deze webpagina via een dergelijke zoekopdracht

Art. 11 HEU

Art. 8.4 RI 95/46
en art. 9.2(g) AVG

9.2 (g) AVG de verwerking is noodzakelijk om redenen van zwaarwiegend algemeen belang, op grond van Unierecht of lidstatelijk recht, waarbij de evenredigheid met het nagestreefde doel wordt gewaarborgd, de wezenlijke inhoud van het recht op bescherming van persoonsgegevens wordt geëerbiedigd en passende en specifieke maatregelen worden getroffen

informatievrijheid

Hof Den Haag 24 december 2019,
ECLI:NL:GHDHA:2019:3539

Art. 9.2(g) AVG

4.6. Ook is voldaan aan [...] de vereiste basis in het Unierecht of lidstatelijk recht, waarbij de evenredigheid met het nagestreefde doel is gewaarborgd, de wezenlijke inhoud van het recht op bescherming van persoonsgegevens wordt geëerbiedigd en passende en specifieke maatregelen zijn getroffen ter bescherming van de grondrechten en de fundamentele belangen van de betrokkene. *Het zwaarwegende algemene belang van de bescherming van de informatievrijheid wordt namelijk beschermd door onder meer artikel 10 EVRM*, dat al dan niet na omzetting onderdeel uitmaakt van het nationale recht van de lidstaten van de Europese Unie, waaronder Nederland (*en door artikel 11 van het Handvest*).



'afspiegeling van actuele gerechtelijke situatie'

78. [D]e exploitant van een zoekmachine [dient] [...] in ieder geval uiterlijk bij het verzoek tot verwijdering van links de *resultatenlijst dusdanig [...] te ordenen* dat het algehele beeld dat hiermee voor de internetgebruiker wordt geschetst een afspiegeling vormt van de actuele gerechtelijke situatie, hetgeen onder meer vereist dat de links naar webpagina's die daarover informatie bevatten als eerste op deze lijst verschijnen

HJEU 24 september
2019, C-C-136/17
(bijzondere gegevens)

een (eigen) voorstel

- aanspraken op grond van het *vergeetrecht* moeten in tijd worden beperkt
- in uw vergeetverzoek zet u uiteen gedurende welke periode de u betreffende gegevens moeten worden verwijderd, en waarom
- na verloop van de vergeettermijn vervalt de verplichting om de gegevens te verwijderen
- tenzij u met succes een nieuw verzoek doet



*de normuitleg
van AP over*

HET GERECHTVAARDIGD BELANG

AP, Normuitleg 'gerechtvaardigd belang' 1 november 2019



AUTORITEIT
PERSOONSGEGEVENS

Normuitleg grondslag 'gerechtvaardigd belang'

Inleiding

Een verwerking van persoonsgegevens is altijd een inbrenging op het fundamentele recht op bescherming van persoonsgegevens. Daardoor is iedere verwerking in beginsel onrechtmatig. Maar de verwerking van persoonsgegevens is in veel gevallen wettelijk. Daarom biedt de Algemene verordening gegevensbescherming (AVG) een juridische basis om toch persoonsgegevens te mogen verwerken. Deze basis bestaat uit zes grondslagen.

Kan een verwerking verantwoordelijke zich baseren op minimaal een van deze zes grondslagen? Dan is de verwerking toch rechtmatig (als het om 'gewone' persoonsgegevens gaat, die geen bijzondere of strafrechtelijke persoonsgegevens - daarvoor gelden extra strenge regels).

Afweiging door wetgever

Ouvérfellige beperkingen van of (aanvullende) op het fundamentele recht op bescherming van persoonsgegevens moeten wettelijk worden geregeld. Daar moet het recht in worden. In wetgeving die voldoende duidelijk en nauwkeurig is en waarvan de toepassing voldoende voorspelbaar is. Maar ook voor de fundamentele recht geldt dat het nooit absolute is. In voorkomende gevallen moet het steeds worden afgewogen tegen andere grondrechten en de (grond)rechten van derden.

Vaak wil dat gebouwd in algemene en specifieke wetgeving. Wetgeving die als het ware rechtmatige verwerkingen mogelijk en noodzakelijk maakt. En waarin de wetgever zelf algemene belangen en (grond)rechten (van derden) afweegt tegen het grondrecht op bescherming van persoonsgegevens. Deze botering van belangen - waarbij de wetgever vindt dat beide belangen wettelijke bescherming verdienen - heeft de wetgever dan voornamelijk, gegeven en daarin kennis gemaakt.

Afweiging door verwerkingsverantwoordelijke

Er kunnen zich daaraan concrete situaties voordoen waarin een verwerkingsverantwoordelijke persoonsgegevens wil verwerken, maar zich niet kan baseren op de grondslagen a t/m e uit artikel 6, eerste lid, van de AVG. Daar de betrokkene wil geen toestemming geven of toestemming vragen is niet logisch, er is geen sprake van een contract, er zijn geen vitale belangen van derden in het geding, de verwerkingsverantwoordelijke of een derde heeft niet te voldoen aan een wettelijke verplichting en ook niet een taak van algemeen belang te vervullen of openbaar gezag uit te oefenen.

Situaties waarin de verwerkingsverantwoordelijke van mening is dat hij of een derde zich - net als de betrokkene - kan beroepen op belangen die door het recht eveneens gerespecteerd en beschermd worden. En waarin hij vindt dat het noodzakelijk is om persoonsgegevens te verwerken om die belangen adequaat te kunnen behartigen.

In deze situaties is er dus ook een botering van rechtenbelangen, namelijk het grondrecht van de betrokkene tegen het (grond)recht van de verwerkingsverantwoordelijke of derde.

Artikel 6

1. De verwerking is alleen rechtmatig indien en voor zover aan ten minste een van de onderstaande voorwaarden is voldaan: [..]

(f) de verwerking is noodzakelijk voor de **behartiging van de gerechtvaardigde belangen** van de verwerkingsverantwoordelijke of van een derde, behalve wanneer de belangen of de grondrechten en de fundamentele vrijheden van de betrokkene die tot bescherming van persoonsgegevens nopen, zwaarder wegen dan die belangen, met name wanneer de betrokkene een kind is.

Article 6

1. Processing shall be lawful only if and to the extent that at least one of the following applies: [..]

*(f) processing is necessary for the **purposes of the legitimate interests** pursued by the controller or by a third party, except where such interests are overridden by the interests or fundamental rights and freedoms of the data subject which require protection of personal data, in particular where the data subject is a child.*

drietraps

1. Is er een gerechtvaardigd belang?



```
graph TD; A[1. Is er een gerechtvaardigd belang?] --> B[2. Is de verwerking noodzakelijk voor dat gerechtvaardigd belang?]; B --> C[3. En worden de privacybelangen van betrokkenen niet teveel aangetast daardoor?];
```

2. Is de verwerking noodzakelijk voor dat gerechtvaardigd belang?

3. En worden de privacybelangen van betrokkenen niet teveel aangetast daardoor?

What's New, Pussycat?



Wat ook niet als een gerechtvaardigd belang kwalificeert, is bijvoorbeeld: het enkel dienen van zuiver **commerciële belangen**, **winstmaximalisatie**, het zonder gerechtvaardigd belang volgen van het gedrag van werknemers of het (koop)gedrag van (potentiële) klanten, etc.

*What also does not qualify as a legitimate interest is, for instance: serving purely **commercial interests**, **maximizing profits**, monitoring employees's behavior without legitimate interest or the (buying) behavior of (potential) customers, etc.*



AUTORITEIT
PERSOONSGEGEVENS

reguliere bedrijfsactiviteiten

Kamerstukken II
2997/98, 25892, nr. 3,
p. 86

Een gerechtvaardigd belang van de verantwoordelijke kan aanwezig worden geacht in het geval dat de betreffende verwerking voor laatstgenoemde noodzakelijk is om zijn *reguliere bedrijfsactiviteiten* te kunnen verrichten. De verantwoordelijke kan zijn beroep of bedrijf niet goed uitoefenen indien hem de mogelijkheid zou worden ontzegd de met het oog daarop noodzakelijke gegevens te verwerken.

other examples



- conventional direct marketing and other forms of marketing or advertisement
- unsolicited non-commercial messages, including for political campaigns or charitable fundraising
- employee monitoring for safety or management purposes
- processing for research purposes (including marketing research)

Accordingly, an interest can be considered as legitimate as long as the controller can pursue this interest in a way that is in accordance with data protection and other laws. *In other words, a legitimate interest must be 'acceptable under the law'*

without prejudice to whether the interests of the controller will ultimately prevail over the interests and rights of the data subjects when the balancing is carried out

WP29
Opinion 06/2014

*De verwerking van persoonsgegevens ten behoeve van **direct marketing** kan worden beschouwd als uitgevoerd met het oog op een gerechtvaardigd belang.*

Overw. 47
AVG

Recital
47 GDPR

*The processing of personal data for **direct marketing purposes** may be regarded as carried out for a legitimate interest.*

5.3.1 Het belang van Bluetrace bij wifi-tracking in winkels

Het verzamelen van informatie over aantallen winkelbezoekers, drukte op bepaalde tijden en bijvoorbeeld de route die het publiek loopt door een winkel, door middel van wifi-tracking, kan op zichzelf *een gerechtvaardigd commerciële belang* zijn van de winkeliers en Bluetrace.



HJEU 16 december
2008, C-73/07
(Satamedia)

59. [E]lke onderneming [is] met haar activiteiten uit op winst. *Een zeker commercieel succes kan zelfs de conditio sine qua non zijn voor het voortbestaan van professionele journalistiek. [...]*

61. Deze [journalistieke] activiteiten zijn niet voorbehouden aan mediaondernemingen en kunnen een *winstoogmerk* hebben.

59. every undertaking will seek to generate a profit from its activities. *A degree of commercial success may even be essential to professional journalistic activity.[...]*

61. [These ‘journalistic activities’] are not limited to media undertakings and may be undertaken for *profit-making purposes*.

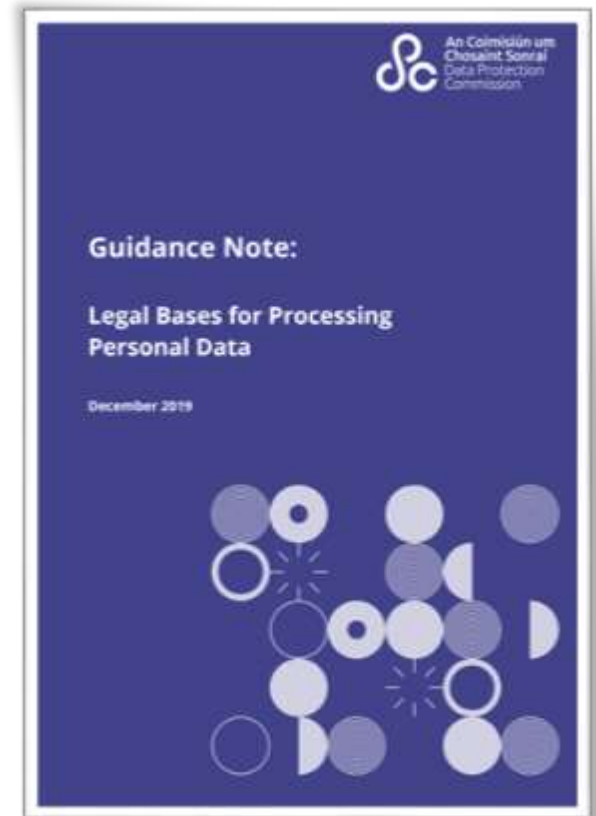
122. Richtlijn 95/46 bevat wat het begrip „gerechtvaardigd belang” betreft geen definitie of opsomming. *Dit begrip is tamelijk flexibel en open van aard. Mits op zichzelf wettig, bestaat er geen type van belang dat per se uitgesloten is.* Zoals in essentie ter terechtzitting is besproken en hierboven is uiteengezet, blijkt het in de onderhavige zaak te gaan om het verzamelen en het doorzenden van persoonsgegevens om zo goed mogelijk reclame te kunnen maken, ook al zijn de precieze uiteindelijke commerciële doelen van zowel verweerster als Facebook Ireland wellicht niet exact dezelfde.

AG Bobek
19 december 2018,
Zaak C-40/17
(Fashion ID)



What Kinds of Legitimate Interests Are Covered?

As set out in Article 6(1)(f) GDPR, the legitimate interests which ground reliance on this legal basis may either be those of the controller itself or the interests of third parties *The types of legitimate interests may include commercial interests individual interests, or broader societal benefits.*



The legitimate interests can be your own interests or the interests of third parties. They can include commercial interests, individual interests or broader societal benefits

interesting times....



The image shows a screenshot of a Wikipedia article page. The page title is "May you live in interesting times". The article content includes a redirect notice for "Chinese curse" and a paragraph explaining that the expression is an English translation of a traditional Chinese curse, used ironically to wish for peace and tranquility over "interesting" times of trouble.

not logged in | talk | Contributions | Create account | Log in

Article **Talk** | Read | Edit | View history | Search Wikipedia

May you live in interesting times

From Wikipedia, the free encyclopedia

"Chinese curse" redirects here. For Chinese-language swearing, see [Mandarin Chinese profanity](#).

"May you live in interesting times" is an [English expression](#) which purports to be a translation of a traditional [Chinese curse](#). While seemingly a blessing, the expression is normally used ironically; life is better in "uninteresting times" of [peace](#) and [tranquility](#) than in "interesting" ones, which are usually times of trouble.

WIKIPEDIA
The Free Encyclopedia

- [Main page](#)
- [Contents](#)
- [Featured content](#)
- [Current events](#)
- [Random article](#)
- [Donate to Wikipedia](#)
- [Wikipedia store](#)

g.j.zwenne@law.leidenuniv.nl
DANK VOOR UW AANDACHT