

@zwnne

NPC 2022 | NATURALIS LEIDEN 4 NOVEMBER 2022

De belangrijkste ontwikkelingen in 2022

nog steeds het gerechtvaardigd belang | wat zijn (geen) bijzondere gegevens? | PrivacyShield 2.0 | de betekenis van de Avg en de rol van de toezichhouder | wetenschappelijk nieuws | doelbinding | schadevergoeding | vragen over inzage

Prof. mr. G-J. (Gerrit-Jan) ZWENNE

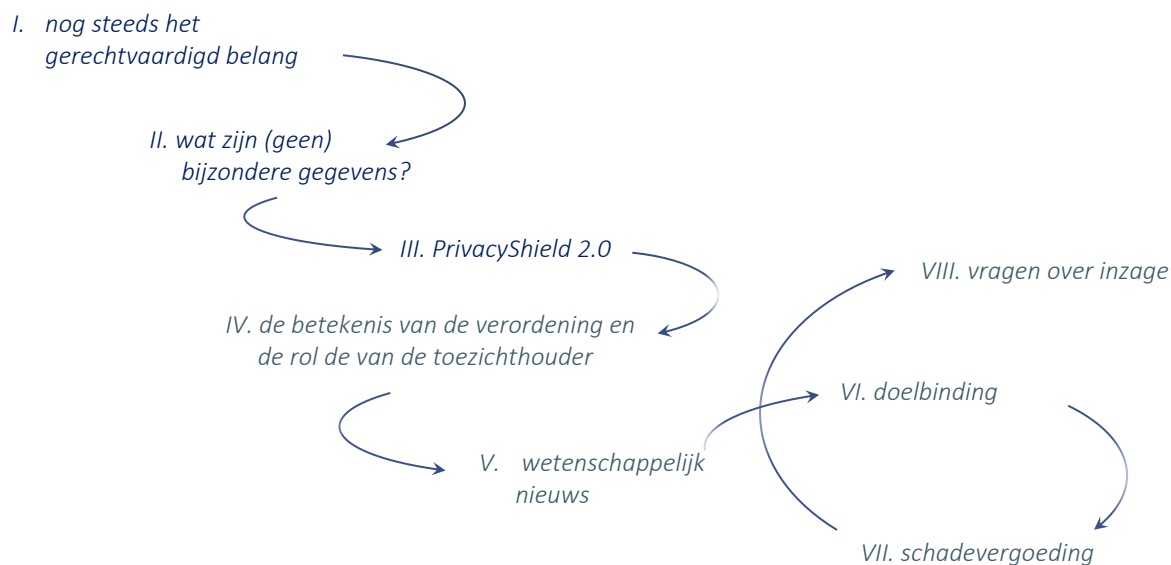


Universiteit
Leiden



1

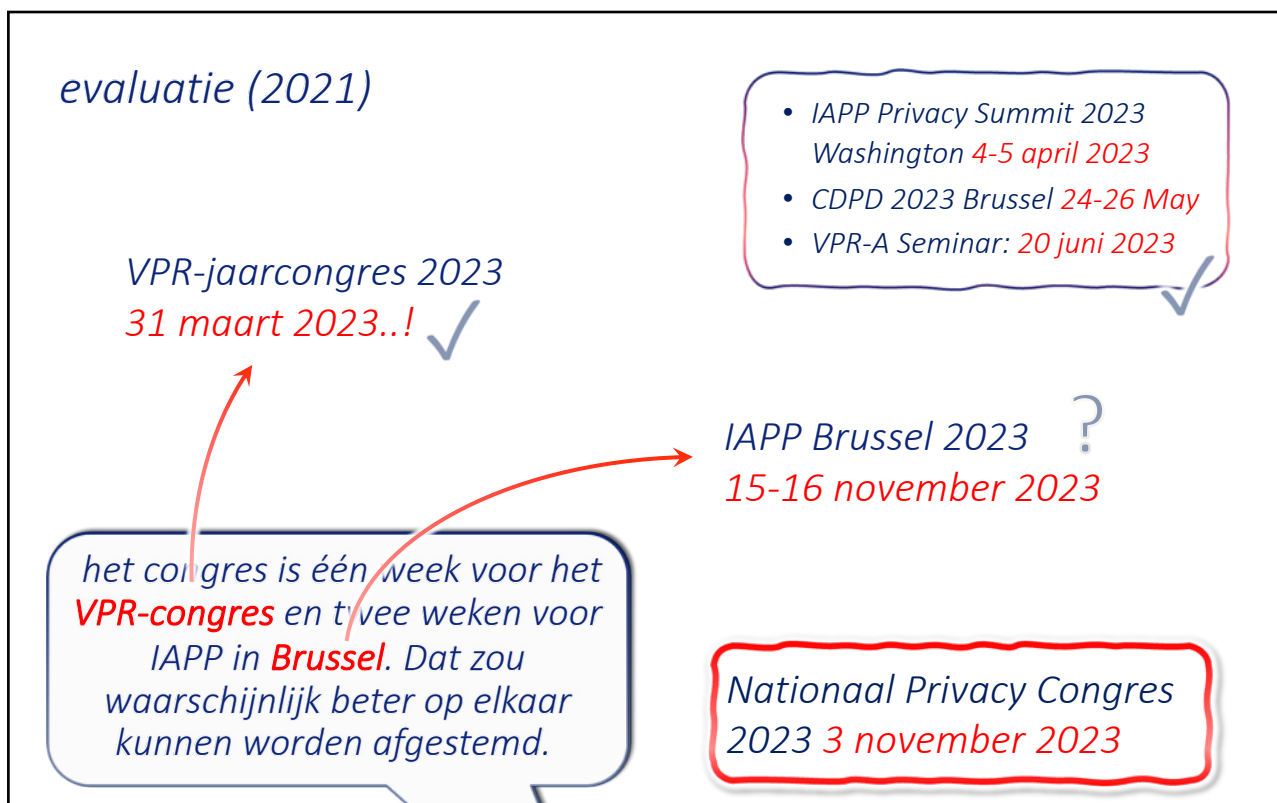
plan van behandeling (of: de belangrijkste ontwikkelingen)



2




3



4

evaluatie (2021)



iets *minder grappig*.
Veel al bekend

Aantrekkelijke kwinkslagen. Goede opbouw van onderwerpen en afwisselend. Stukje over budget AP mag er wat mij betreft

5

evaluatie (2021)

g.j.zwenne@law.leidenuniv.nl

erg interessant, misschien te kort. Er is veel gebeurd wat niet aan de orde kwam. DFW/Ziggo bijvoorbeeld. Grote focus op eigen zaken

Aantrekkelijke kwinkslagen. Goede opbouw van onderwerpen en afwisselend. *Stukje over budget AP mag er wat mij betreft uit*

oké...

algoritme-
autoriteit..?

6

evaluatie (2021)

wel veel info in korte tijd,
te veel sheets

erg interessant, misschien *te kort*. Er is veel gebeurd wat niet aan de orde kwam. DFW/Ziggo bijvoorbeeld. Grote focus op eigen zaken

onmisbare start van het NPC.
Zwenne was op dreef, m.i. *goede balans* tussen hoeveelheid onderwerpen en diepgang

duidelijk verhaal,
goed overzicht

7

evaluatie (2021)

teveel over Zwenne

iets teveel aandacht voor reviews

erg interessant, misschien *te kort*. Er is veel gebeurd wat niet aan de orde kwam. DFW/Ziggo bijvoorbeeld. Grote focus *op eigen zaken*

8

I.
nog steeds het gerechtvaardigd
belang

VoetbalTV en de KNLTB

9

VoetbalTV

Opinion 06/2014 on legitimate
interests, april 2014

Rigas, Volker und Markus
Schecke en Eifert, en Ryneš,
Promusicae

AG Bobek in FashionID

Rb Mid.NLD 23 november 2020, ECLI:NL:RBMNE:2020:5111
16. Gelet op de hiervoor aangehaalde Europese rechtspraak,
conclusies van de advocaat-generaal en de opinie van de
WP29, onderschrijft de rechtbank het standpunt van eiseres
dat de vraag of een verwerker van persoonsgegevens een
gerechtvaardigd belang heeft, aan de hand van een
negatieve toets moet worden beoordeeld. Deze toets komt
erop neer uit de verwerker geen belang mag nastreven dat
in strijd is met de wet.

10

VoetbalTV

ABRvS 27 juli 2022, ECLI:NL:RVS:2022:2173

8. Met de rechtbank wordt geoordeeld dat in dit geval, gelet op de door VoetbalTV genoemde andere belangen, die niet van commerciële aard zijn, geen sprake is van een louter commercieel belang. De vraag of een uitsluitend commercieel belang op zichzelf een gerechtvaardigd belang in de zin van artikel 6, eerste lid, aanhef en onder f, van de AVG kan zijn, hoeft daarom niet te worden beantwoord.



Beslissing

De Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State:

I. bevestigt de aangevallen uitspraak;

II. veroordeelt de Autoriteit Persoonsgegevens tot vergoeding van bij VoetbalTV B.V. in verband met de behandeling van het hoger beroep opgekomen proceskosten ...

11

KNLTB

Rb A'dam 22 september 2022, ECLI:NL:RBAMS:2022:5565

6. De rechtbank vindt zich daarom genoodzaakt om de volgende prejudiciële vragen aan het Hof van Justitie te stellen:

- Hoe dient de rechtbank de term 'gerechtvaardigd belang' uit te leggen?
- Dient die term te worden uitgelegd zoals verweerder dat uitlegt? Zijn dat uitsluitend tot de wet behorende, wet zijnd, in een wet vastgestelde belangen? Of;
- Kan elk belang een gerechtvaardigd belang zijn, mits dat belang niet in strijd is met de wet? Meer specifiek gesteld: is een zuiver commercieel belang en het belang zoals hier aan orde, het verstrekken van persoonsgegevens tegen betaling zonder toestemming van de betreffende persoon, onder omstandigheden aan te merken als een gerechtvaardigd belang? Zo ja, welke omstandigheden bepalen of een zuiver commercieel belang een gerechtvaardigd belang is?

Art. 8 Handvest: recht op bescherming persoonsgegevens

AP: iedere gegevensverwerking is een inbreuk: 'natuurlijke personen dienen controle over hun eigen persoonsgegevens te hebben' (overw. 7 Avg)

inbreuk bij wet, duidelijk en nauwkeurig, en voorspelbaar overeenkomstig rechtspraak HvJEU en EHRM (overw. 41 Avg)

gerechtvaardigd belang moet 'op zijn minst doelstellingen van algemeen belang raken die worden erkend in de EU of nodig zijn om rechten en vrijheden van anderen erkennen' (r.o. 3.3 uitspraak)

zgn. positieve toets

negatieve toets



12

(35) Persoonsgegevens over gezondheid dienen alle gegevens te omvatten die **betrekking hebben op de gezondheidstoestand** van een betrokkene en die informatie geven over de lichamelijke of geestelijke gezondheidstoestand van de betrokkene **in het verleden, het heden en de toekomst.** [...]

Artikel 9.

Verwerking van bijzonder categorieën van persoonsgegevens

1. Verwerking van persoonsgegevens waaruit ras of etnische afkomst, **politieke opvattingen, religieuze of levensbeschouwelijke overtuigingen**, of het lidmaatschap van een vakbond blijken, en verwerking van **genetische gegevens, biometrische gegevens met het oog op de unieke identificatie van een persoon, of gegevens over gezondheid, of gegevens met betrekking tot iemands seksueel gedrag of seksuele gerichtheid** zijn verboden

II.

wat zijn (geen) bijzondere gegevens?

glas bier? uw lengte, gewicht? leeftijd of geboortedatum? huwelijks staat?

13

13

Vyriausioji tarnybinės etikos komisija



hoge commissie voor de voorkoming van belangenconflicten in de openbare dienst



HJEU 1 augustus 2022,
C-184/20,
ECLI:EU:C:2022:601



Feiten

in een openbaar register worden gegevens van ambtenaren **én hun echtgenoten** of partners vastgelegd

Rechtsvraag

is er sprake van bijzondere gegevens als het gaat om gegevens die **indirect** seksuele gerichtheid (politieke opvattingen etc.) van iemand kunnen onthullen..?

Uitgangspunt

ruime uitleg van het begrip «bijzondere gegevens»

- vanwege contextuele analyse van het begrip «gezondheidsgegevens» (art. 4(15) Avg)
- door richtlijn (overw. 10) en verordening (overw. 4 en 10) beoogd hoog beschermingsniveau

Antwoord: ja

128 [...] [D]e publicatie van persoonsgegevens die indirect de seksuele gerichtheid van een natuurlijke persoon kunnen onthullen [...] [vormt] een verwerking van bijzondere categorieën van persoonsgegevens

14

14

Meta vs Bundeskartellamt

AG Rantos 20 September
2022, C-252/21,
ECLI:EU:C:2022:704



Feiten

Meta neemt via Facebook-cookies en social plugins (e.d.) kennis van gebruik van 'flirting-apps, datingsites voor homoseksuelen, website voor politieke partijen, [en] gezondheidsgerelateerde websites'

Rechtsvragen

is er sprake van verwerking van **bijzondere** gegevens..?

En maakt het uit of Meta de **bedoelina** heeft bijzondere gegevens af te leiden uit de verkregen gegevens?

En maakt het uit of Meta haar gebruikers 'waarheidsgetrouw' categoriseert?

Antwoorden

Ja, ook dit betreft verwerking van bijzondere gegevens.

Neen, dat maakt niet uit, want...

"[h]et doorslaggevende element [...] is het feit dat de verwerkte gegevens het mogelijk maken om de gebruiker te profileren aan de hand van een van de in [art. 9.1 Avg] opgesomde categorieën van gevoelige persoonsgegevens" (nr. 38)

Neen, ook dat maakt niet uit, want

"[w]aar het om gaat is de mogelijkheid dat een dergelijke categorisering een aanzienlijk risico voor de grondrechten en de fundamentele vrijheden van de betrokkene inhoudt.(nr. 40)

15

Bodil Lindqvist

HJEU 6 November 2003,
C-101/01,
ECLI:EU:C:2003:596



Feiten

Bodil knutselt een website en vermeldt daarop dat "een van haar collega's haar voet had bezeerd en met **gedeeltelijk ziekteverlof** was"

Rechtsvraag

Is de mededeling op een homepage, dat een bij name genoemde collega **haar voet heeft bezeerd** en met gedeeltelijk ziekteverlof is, een persoonsgegeven over de gezondheid?

Antwoord

Ja. "Gelet op het doel van de richtlijn, moet aan de uitdrukking «gegevens die de gezondheid betreffen»[...] **een ruime uitlegging** worden gegeven, zodat informatie over alle — zowel fysieke als psychische — aspecten van iemands gezondheid daaronder valt.

[D]e vermelding van het feit dat iemand zijn voet heeft bezeerd en met gedeeltelijk ziekteverlof is, een persoonsgegeven betreffende de gezondheid" (nrs. 50-52)

16

AP over een glas bier

Rapport definitieve
bevindingen november
2015 (Uniper)

[H]et feit dat iemand onder invloed is [zegt] iets over de gezondheid van die persoon op dat moment, ongeacht de context, **namelijk dat deze persoon op dat moment zowel geestelijk als lichamelijk niet goed functioneert** (het evenwichtsgevoel en beoordelingsvermogen is verslechterd, er is sprake van tunnelzicht, etc). **Dit betekent niet perse dat deze persoon ziek is, maar zegt wel iets over zijn huidige geestelijke en lichamelijke gezondheid.**

**dus niet één glas bier
maar wel drie of meer..(?)**



17

toezichthouders in Spanje en Denemarken over Grindr

AEPD 17 January 2022

Datatilsynet (Denmark)
21 September 2021

GDPR hub



Grindr did not process any special categories of personal data [...] because it does not directly collect information regarding a person's sexual orientation, and that the platform does not even have a field to specify this information on a user's profile. [...]

AEPD accepted that Grindr's denial that use of the application would reveal any specific sexual orientation due to the fact that the platform is open to all sexual orientations and gender identities, and in Grindr's own words, including heterosexuals "out of curiosity or to find a broader expression of self or to interact with other users".

Datatilsynet held that processing information about a data subject's sex life or sexual orientation involved the processing of special categories of personal data, regardless of whether the data subject explicitly revealed their sexual orientation.

Additionally, the DPA highlighted the company's role as a controller for any personal data revealed in a data subject's "biography" on the website. Datatilsynet also emphasized that the company's privacy policy mentioned processing of personal data regarding sexual orientation. Datatilsynet therefore concluded that the controller processed special categories of personal data.

18

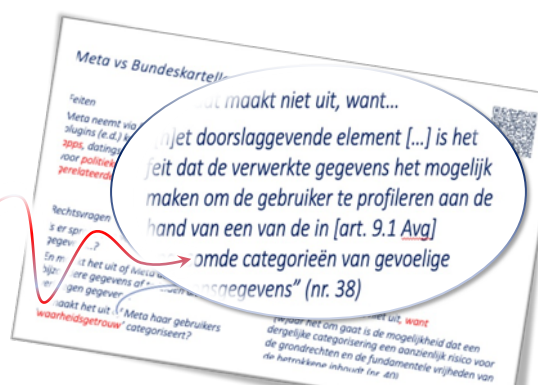
EDPB over videocameratoezicht

EDPB Richtsnoeren
3/2019 29 januari
2020



62. Videobewakingssystemen verzamelen meestal enorme hoeveelheden persoonsgegevens die informatie van zeer persoonlijke aard aan het licht kunnen brengen, inclusief bijzondere categorieën van persoonsgegevens. Daarbij kan uit schijnbaar insignificante gegevens die oorspronkelijk met videocamera's werden verzameld, informatie worden afgeleid waarmee een ander doel wordt nagestreefd (bv. om een beeld te krijgen van iemands gewoonten).

Videobewaking wordt echter niet altijd als verwerking van bijzondere categorieën persoonsgegevens aangemerkt. Als de videobeelden echter worden verwerkt om daaruit bijzondere categorieën gegevens af te leiden, is artikel 9 van toepassing.



19

nationale wetgever

Kamerstukken II
2017/18, 34851, nr.
3, p. 40



Een persoonsgegeven is niet alleen bijzonder wanneer het direct het desbetreffende bijzondere onderwerp onthult. Ook gegevens die indirect dergelijke informatie onthullen, worden aangemerkt als bijzondere categorieën van persoonsgegevens.

Tot de bijzondere categorieën van persoonsgegevens moeten dus niet alleen gegevens worden gerekend die direct betrekking hebben op bijvoorbeeld het lidmaatschap van een vakbond als zodanig, maar ook gegevens waaruit iemands vakbondslidmaatschap indirect valt af te leiden. De administratie van een vakbond, met daarin namen en adressen van de leden, is daarvan een voorbeeld.

Noodzakelijk is wel dat er een rechtstreeks verband is. Gegevens die hooguit een indicatie geven dat het om een gevoelig kenmerk zou kunnen gaan, vallen buiten de reikwijdte van de bijzondere regeling voor gevoelige gegevens.



Idem: Kamerstukken II
1997/98, 25892, mr. 3, p. 100

20



De verwerking van foto's mag onder de verordening niet systematisch worden beschouwd als verwerking van bijzondere persoonsgegevens, maar is dit context afhankelijk.

Foto's kunnen alleen onder de definitie van biometrische gegevens vallen wanneer zij worden verwerkt met behulp van bepaalde technische middelen die de unieke identificatie of authenticatie van een natuurlijke persoon mogelijk maken (overw. 51).



22

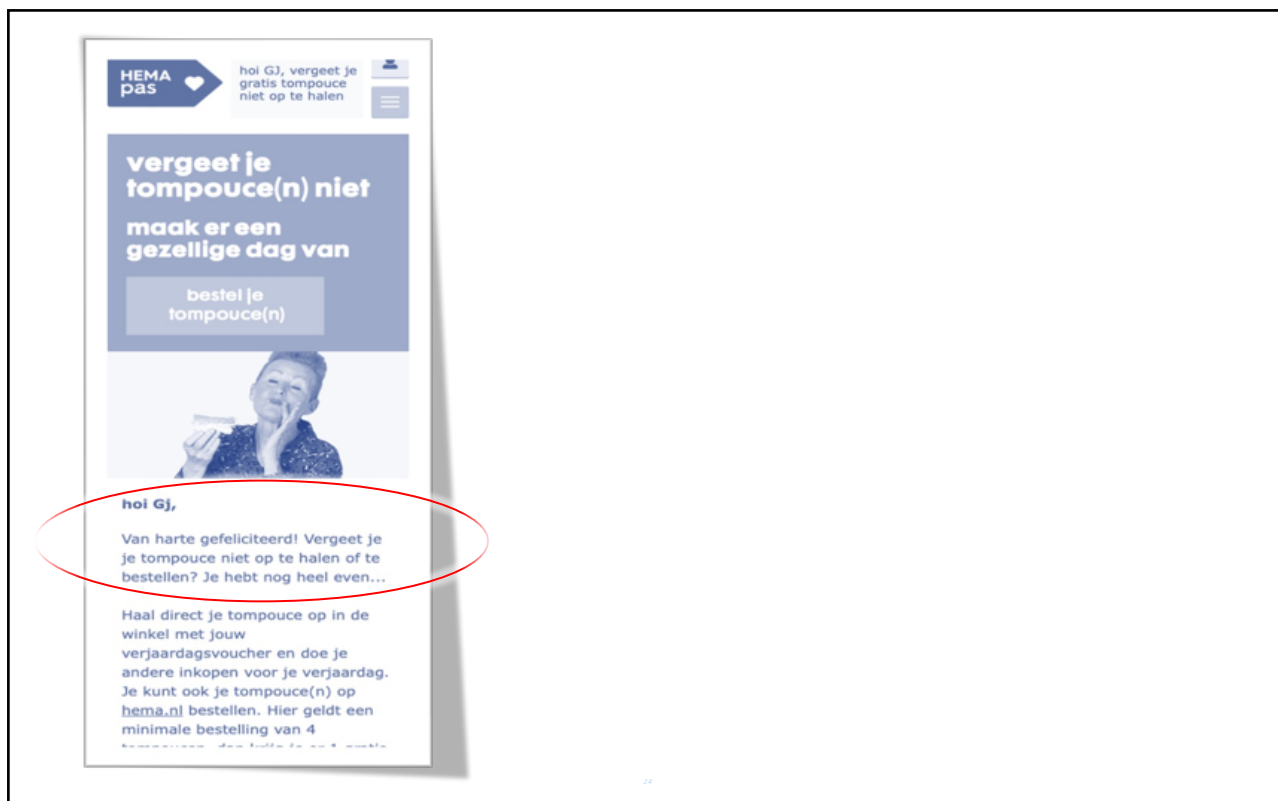
het evidentie criterium van AP... (?)

[Er] is er veel wetgeving waarvan evident is dat de uitvoering ervan verwerking van bijzondere persoonsgegevens of gegevens van strafrechtelijke aard meebrengt. In die gevallen is ook evident dat bij vaststelling van de wet het bijzondere of strafrechtelijke karakter van de betrokken persoonsgegevens is meegewogen. Ook zonder expliciete vermelding van de bijzondere of strafrechtelijke aard van de gegevens biedt de wet dan een AVG bestendige grondslag voor verwerking daarvan.

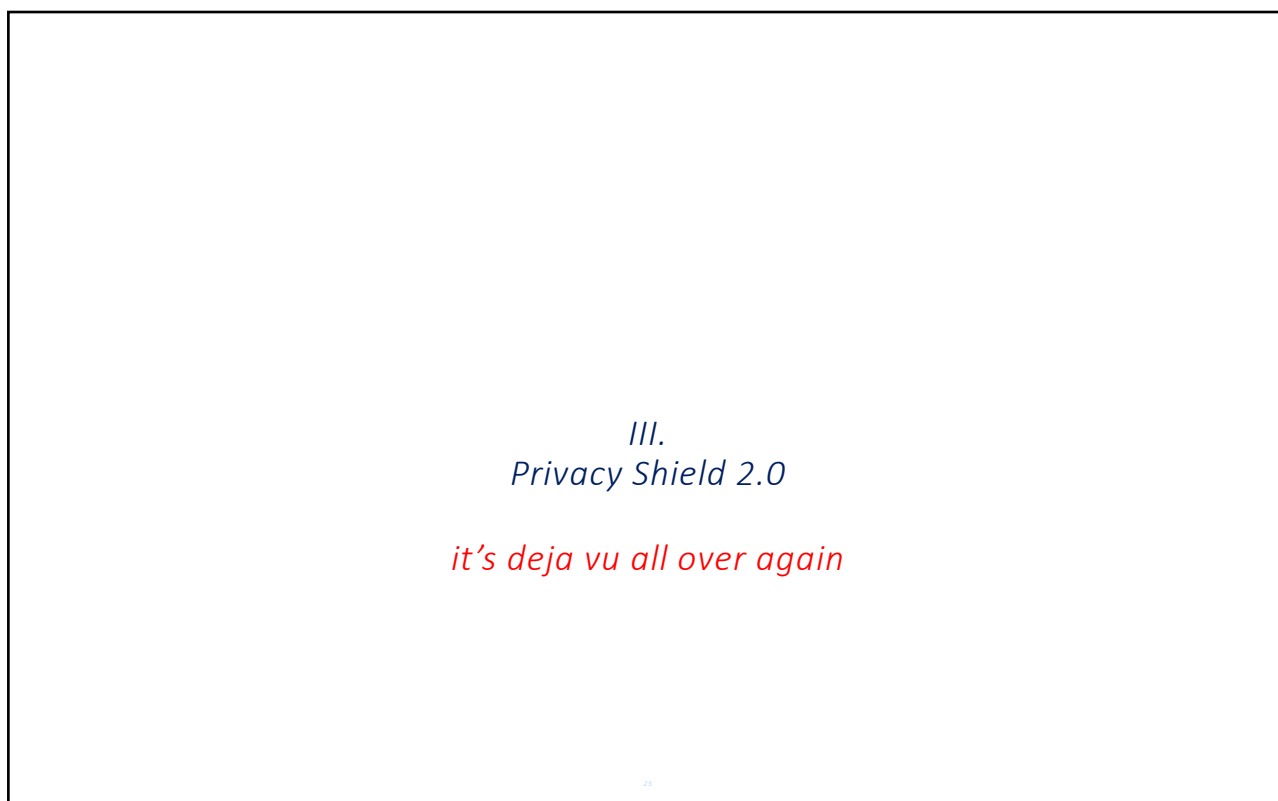


23

23



24



25

OCTOBER 01, 2022

FACT SHEET:
President Biden Signs Executive Order to Implement the European Union-U.S. Data Privacy Framework

Today, President Biden signed an Executive Order on Enhancing Safeguards for United States Signals Intelligence Activities (E.O.) directing the steps that the United States will take to implement the U.S. commitments under the European Union-U.S. Data Privacy Framework (EU-U.S. DPF) announced by President Biden and European Commission President von der Leyen in May of 2022.

Biden executive order gives US power to determine if EU surveillance goes too far

“The decision to designate the EU will involve an assessment by the Attorney General as to whether the laws of the EU and or those EU member states, each on matters within their areas of competence, have appropriate safeguards relating to their signals intelligence for U.S. persons’ personal information that gets transferred from the United States to the EU,” Harrell said.

Interview
Toezichthouder geheime diensten stopt ermee wegens nieuwe inlichtingenwet: 'Ze willen gewoon minder pottenkijkers'

Toezichthouder Bert Hubert Een toezichthouder op de geheime diensten vertrekt uit diepe omrede over een nieuwe inlichtingenwet. „Je vindt het wetvoorstel niet openrecht.“

26

26

IV.
debat

over de betekenis van de Avg en de rol van de toezichthouder

27

27

Prins over AP



Sowieso is het [...] problematisch dat de AP nagenoeg **zonder enige serieuze controle of reflectie** standpunten uitdraagt die zich soms maar moeizaam verhouden met wat rechters of wetgever daarover hebben gezegd. Slechts spaarzaam kunnen deze standpunten door de rechter worden gecorrigeerd.



Wolfsen reageert

KPMG 2020: Waar AP nu staat ontbreekt het aan een solide (meerjarig terugkijkende) datapositie. [...] Het onderzoek steunt - bij het ontbreken van een kostprijsmodel en betrouwbare tijdsregistratie - op onze analyse en ons begrip van de inschatting van AP van de benodigde capaciteit in 2023 aan de hand van normtijden op activiteiten en volumes



De ook door Prins genoemde bedenkingen van meer organisatorische en praktische aard zullen we hier verder onbesproken laten. Die zijn namelijk grotendeels gebaseerd op inmiddels verouderde informatie, gissingen die onjuist zijn, hearsay en onbekendheid met het feit dat ook de AP in 2023 - vijf jaar na 2018 - keurig volgens het wettelijke schema aan de beurt is voor de ZBO-evaluatie. Wat overigens overlet laat dat de AP met betrekking tot het nieuwe en brede takenpakket en als (vanaf 2019) zelfstandig rechtspersoon **nog een relatief jonge organisatie is waar professioneel en met betrekking tot de interne bedrijfsvoering zeker nog de nodige stappen kunnen worden gezet. Dat gaan we hier natuurlijk niet relativeren.**



Wolfsen reageert

Geruststellend zal zijn dat de AP bij de uitleg van burgers beschermende wetgeving steeds de democratische en rechtsstatelijke invalshoek kiest dat de inhoud/scope/reikwijdte van grondrechten altijd 'ruim' en op de meest vrijheidslievende wijze dient te worden uitgelegd – in dubio pro libertate – en dat bij de uitleg van beperkingen eveneens altijd dient te worden gekozen voor de voor burgers meest gunstige uitleg.

*niks aan de hand mensen, gewoon doorlopen...
maakt u zich geen zorgen..!
de toezichthouder weet wat goed voor u is..!
daar kunt (of moet) u op vertrouwen*



de 'kernzin' in de Avg

brief van Wolfsen d.d. 31 augustus 2020 in reactie op EC



- VPR-jaarcongres 18 mei 2022
- Hans Franken Lezing 20 mei 2022
- Symposium Open Universiteit 22 september 2022

Overw. 7

Ik zeg jeef mij uw telefoon en ik zeg u wie u bent. En daarom. Omdat het hele maatschappelijk leven digitaliseert. Daarom is in het Handvest de nieuwe zelfstandige grondrecht op bescherming van je persoonsgegevens opgenomen als een zelfstandig en nieuw grondrecht, een constitutioneel grondrecht vanaf 1 december 2009 feitelijk in werking getreden.

En de AVG is daar een uitwerking van. En de kernzin, ik ga niet de AVG verder citeren, maar de kernzin in de AVG is in het Engels is het vaak

krachtiger: 'Natural persons should have control of their own personal data'. Period.

Overw. 4

The right to the protection of personal data is **not an absolute right**; it must be considered in relation to its function in society and be **balanced against other fundamental rights**, in accordance with the principle of proportionality.

Google/CNIL nr. 60
GE/CNIL nr. 57



de 'kernzin' in de Avg

AG Campos Sánchez-Bordona 6 oktober 2022,
C-300/21
ECLI:EU:C:2022:756



Ik zeg geef mij uw telefoon en ik zeg u wie u bent. En daarom. Omdat het hele maatschappelijk leven digitaliseert. Daarom is in het Handvest dat nieuwe zelfstandige grondrecht op bescherming van je persoonsgegevens opgenomen als een zelfstandig en nieuw grondrecht, een constitutioneel grondrecht vanaf 1 december 2009 feitelijk in werking getreden.

74. Mijns inziens kan uit de AVG **niet** zo maar worden afgeleid dat het de bedoeling om is de betrokkene **de controle over zijn persoonsgegevens te verlenen als een waarde op zich**. Evenmin kan worden afgeleid dat de betrokkene **de grootst mogelijke controle** over die gegevens moet hebben.

En de AVG is daar een uitwerking van. En de kernzin, ik ga niet de AVG verder citeren, maar de kernzin in de AVG is, in het Engels is het vaak krachtiger: 'Natural persons should have control of their own personal data'. Period.



AG Campos Sánchez-Bordona 6 oktober 2022,
C-300/21
ECLI:EU:C:2022:756



Ik zeg geef mij uw telefoon en ik zeg u wie u bent. En daarom. Omdat het hele maatschappelijk leven digitaliseert. Daarom is in het Handvest dat nieuwe zelfstandige grondrecht op bescherming van je persoonsgegevens opgenomen als een zelfstandig en nieuw grondrecht, een constitutioneel grondrecht vanaf 1 december 2009 feitelijk in werking getreden.

79. Het versterken van de controle van de burger over zijn persoonsgegevens in de digitale omgeving is een van de erkende doelstellingen van de modernisering van de regeling voor de bescherming van persoonsgegevens, maar is **geen op zichzelf staande of geïsoleerde doelstelling**.
[..]
82. De AVG is mijns inziens **niet bedoeld om de verwerking van persoonsgegevens systematisch te beperken**, maar om die verwerking onder strikte voorwaarden legitimiteit te verlenen.

En de AVG is daar een uitwerking van. En de kernzin, ik ga niet de AVG verder citeren, maar de kernzin in de AVG is, in het Engels is het vaak krachtiger: 'Natural persons should have control of their own personal data'. Period.



V. doelbinding

purpose specification and limitation

38

Digi vs. Nemzeti Adatvédelmi és Információszabadság Hatóság

'een van de belangrijkste aanbieders van
internet en tv-diensten'

Hongaarse
toezichthouder

HJEU 20 augustus 2022,
C-77/21,
ECLI:EU:C:2022:805



Feiten

een 'ethische hacker' maakt bekend dat
Digi na een technische storing een
'testdatabank' opgezet t.b.v. oplossen van
de problemen

Digi bewaart de gegevens ook nadat de
problemen zijn opgelost

toezichthouder legt boete van €248k
vanwege overtreding van doelbindings- en
opslagbeperkingsvereiste

Rechtsvragen

is een testdatabank doelverplichtigbaar?
mogen de gegevens nog worden
bewaard als problemen zijn opgelost?

antwoord

het uitvoeren van tests en het herstellen van fouten in het
abonneebestand [houden] **concreet verband** [...] met de
**uitvoering van abonnementsovereenkomsten van
particuliere klanten**, aangezien dergelijke fouten negatieve
gevolgen kunnen hebben ten aanzien van de contractueel
overeengekomen dienst waarvoor de gegevens
aanvankelijk zijn verzameld. [...] [E]en dergelijke verwerking
[wijkt] immers niet af van de **legitieme verwachtingen van
deze klanten** wat het latere gebruik van hun
persoonsgegevens betreft.

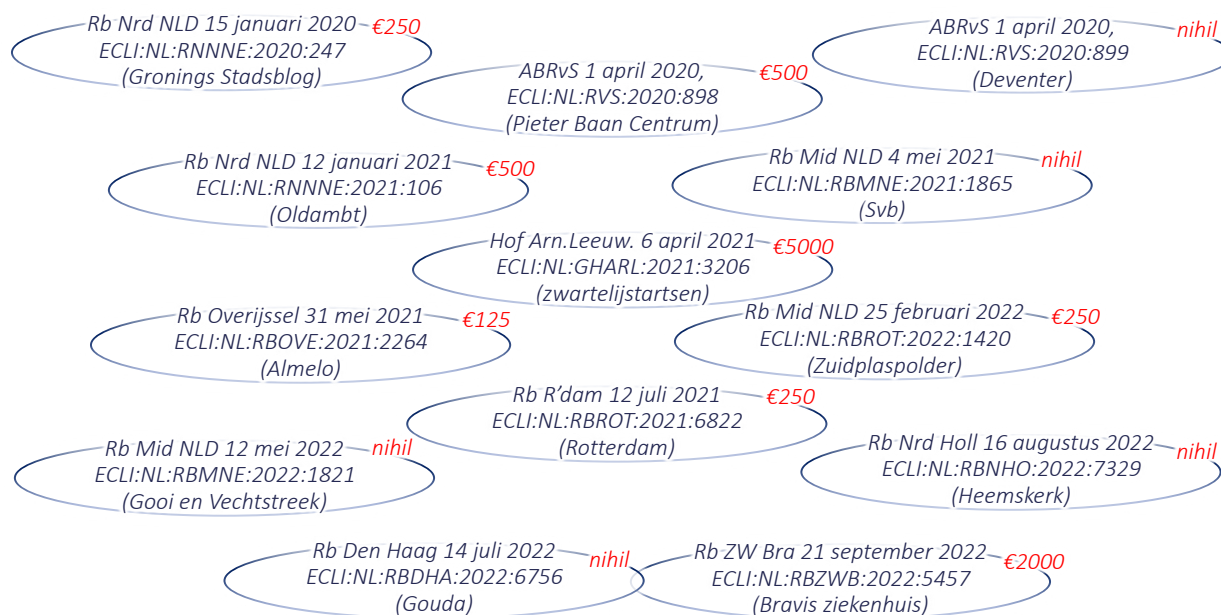
neen, in beginsel mag dat niet

39

VI. schadevergoeding en de Avg, en collectieve acties

40

schadevergoeding



41

collectieve acties



PELS RIJCKEN

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

Data Privacy Stichting / Meta
(Facebook)

Rb A'dam 30 juni 2021, ECLI:NL:RBAMS:2021:3307

Data Privacy Stichting mag namens Nederlandse gebruikers van de Facebook-dienst voor de Nederlandse rechter procederen tegen Facebook over de vraag of Facebook de privacy van haar gebruikers heeft geschonden (art. 79 en 80 Avg)



B/RKWAY

YSQUARE
DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

The Privacy Collective / Oracle
en Salesforce

Rb A'dam 29 oktober 2021, ECLI:NL:RBAMS:2021:6200

Wrakingsverzoek gericht tegen rechter-plaatsvervanger, tevens hoogleraar, toegewezen. Vrees voor partijdigheid objectief gerechtvaardigd. De rechter heeft als wetenschapper onvoldoende objectiviteit betracht tot de zaak van verzoekers o.a. door een tweet

Rb A'dam 29 december 2021, ECLI:NL:RBAMS:2021:7647

TPC heeft ruim 75.000 'likes' verkregen. Daarmee kan niet worden vastgesteld dat TPC opkomt voor een voldoende groot deel van de groep getroffen benadeelden. De informatie over de te voeren procedure is daarvoor te vaag.



solv. bB

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

SOMI en TBYP en
Massaschade & Consument /
TikTok

Rb A'dam 8 september 2021 resp. 13 oktober 2021
rolbeslissingen over dubbele dagvaardingen



42

Österreichische Post (schadevergoeding)



'een onderneming die
adreslijsten uitgeeft'

AG Campos Sánchez-
Bordona 6 oktober 2022,
C-300/21
ECLI:EU:C:2022:756



Feiten

Sinds 2017 verzamelde Österreichische Post informatie over de **partijaffiniteiten** van de Oostenrijkse bevolking. Met hulp van een algoritme heeft zij volgens bepaalde sociaal-demografische kenmerken 'adressen van doelgroepen' gedefinieerd

Antwoord

De normovertreding is op zichzelf niet voldoende als die niet gepaard gaat met daaruit voortvloeiende materiële of immateriële schade: er moet wél schade zijn

Rechtsvragen

- Moet er voor schadevergoeding schade zijn geleden of **volstaat de normovertreding?**
- Is voor de vaststelling van immateriële schade vereist dat er sprake is van een „effect of gevolg van de schending dat op zijn minst **enig belang heeft** en verder gaat dan de door de inbreuk ontstane **ergernis**”

Antwoord


Alleen **ergernis is niet genoeg**. De nationale rechter moet in elk concreet geval op basis van de kenmerken van het subjectieve gevoel van onbehagen bepalen wanneer een dergelijk gevoel als immateriële schade kan worden aangemerkt

omvang en aard van onbehagen
bepaalt of kan worden gesproken
van immateriële schade



43

Österreichische Post (schadevergoeding)

 'een onderneming die adreslijsten uitgeeft'

AG Campos Sánchez-Bordona 6 oktober 2022,
C-300/21
ECLI:EU:C:2022:756



"Mijns inziens lijdt het geen twijfel dat de scheidslijn tussen louter ergernis (geen vergoeding mogelijk) en reële immateriële schade (wel vergoeding mogelijk) **dun** is, en ik ben mij er tevens van bewust hoe ingewikkeld het is om beide categorieën in abstracto af te bakenen en concreet toe te passen op een geschil.

Deze moeilijke taak komt toe aan de rechters van de lidstaten, die in hun uitspraken waarschijnlijk niet voorbij zullen kunnen gaan aan de immer aanwezige **maatschappelijke perceptie omtrent de aanvaardbare tolerantie op dit gebied wanneer de subjectieve gevolgen van een inbreuk op een regel beneden een bepaalde de-minimisdrempel blijven.**"

dunne scheidslijn, dus genuanceerd en ingewikkeld...

hoe erg we het vinden? en, in hoeverre er sprake is van slechts ergernis of reële immateriële schade?



44

HOME > ALARMING: COURT OF JUSTICE MAY SEVERELY LIMIT ENFORCEMENT OF EUROPEAN'S PRIVACY RIGHTS

Alarming: Court of Justice may severely limit enforcement of European's privacy rights
Oct 13, 2022



Alarming: Court of Justice may severely limit enforcement of European's privacy rights

Hardly noticed by the general public, the Advocate General (AG) of the Court of Justice of the European Union (CJEU) has issued an opinion, aiming to limit one of the last potential avenues for users to enforce their privacy rights under the GDPR. According to the AG, Europeans would hardly get compensations for GDPR violations – although the GDPR explicitly foresees a claim for non-material damages. The final judgment will be issued by the CJEU in the next months.

Max Schrems:

"This case is deeply troubling. If the view of the Austrian Supreme Court and the Advocate General prevails, most users will never see compensation for GDPR violations anymore. I talked to many experts in the last days and you hear wide-spread concern."

"Some sections of this Opinion read deeply cynical for anyone working in the field. We have a massive enforcement gap in the GDPR. At the same time, it seems like the Opinion entertains many arguments to limit enforcement. This is a very problematic approach coming from within the Court of Justice."

noyb

45

VII.
wetenschappelijk nieuws

oraties in Maastricht, Heerlen
en Nijmegen

46

22 september 2022 *oratie* **Anna Berlee** (Open Universiteit) *Zijn openbare registers nog wel van deze tijd?*



28 september 2022 *oratie* **Frederick Zuiderveen Borgesius** (Radboud Universiteit) *Digitale discriminatie en differentiatie: het recht is er nog niet klaar voor*



7 november *oratie* **Bart Schermer** (Universiteit Leiden) *De gespannen relatie tussen privacy en cybercrime*



15 oktober 2021 *oratie* **Herke Kranenburg** (Universiteit Maastricht) *The state of data protection in the European Union - 20 years after the Lindqvist case*



47

VIII. vragen over inzage

IND en Nowak, categorieën van ontvangers en de DSAR-guidelines van de EDPB

48

AG Hartlief over IND en Nowak

HvJEU 17 juli 2014, C-141/12 en
C-372/12, ECLI:EU:C:2014:2081

HvJEU 20 december 2017, C-
434/16, ECLI:EU:C:2017:994

- een juridische analyse is géén persoonsgegevens
 - maar kan wel persoonsgegevens bevatten waarin inzage moet worden gegeven
- de beoordeling van een examen kwalificeert als persoonsgegevens waarin inzage moet worden gegeven

?

Conclusie 26 augustus 2022 ECLI:NL:PHR:2022:762

6.27 Het is, als gezegd, ook de vraag of het HvJ zijn uitleg uit [IND] inmiddels heeft verlaten.

In Nowak [...] lag de vraag voor of opmerkingen van een examiner in een examenwerk persoonsgegevens van de examenkandidaat zijn. In het verlengde van [IND] zou men toch moeten menen van niet. **Relevante verschillen zie ik namelijk niet.** De opmerkingen van een examiner lenen zich niet beter dan een juridische analyse voor controle en rectificatie. In essentie komen zij zelfs op hetzelfde neer: bepaalde input wordt beoordeeld aan de hand van een vooraf gegeven beoordelingskader [...]

6.28 Het is moeilijk dit oordeel anders te zien dan als **een weinig ruitelijk geformuleerde verlegging van de koers.**

49

ontvangers of ~~categorieën van ontvangers~~

Conclusie AG G. Pitruzzella
9 Juni 2022, C-154/21
ECLI:EU:C:2022:452

RW vs Österreichische Post
(inzage)

Het inzagerecht moet zich

- noodzakelijkerwijs [...] uitstrekken tot de vermelding van de specifieke ontvangers aan wie zijn persoonsgegevens worden verstrekt

Uitzondering

- als het **materieel onmogelijk** is om de specifieke ontvangers te identificeren aan wie de persoonsgegevens van de betrokkene worden verstrekt, of
- als de verwerkingsverantwoordelijke aantoont dat de verzoeken van de betrokkene **kennelijk ongegrond of buitensporig** van aard zijn (i.d.z.v. art. 12.5 Avg)



Artikel 15 | Recht van inzage van de betrokkene

1. De betrokkene heeft het recht om van de verwerkingsverantwoordelijke uitsluitend te verkrijgen over het al dan niet verwerken van hem betreffende persoonsgegevens en, wanneer dat het geval is, om inzage te verkrijgen van die persoonsgegevens en van de volgende informatie:
 - a) de verwerkingsdoeleinden;
 - b) de betrokken categorieën van persoonsgegevens;
 - c) de ontvangers of categorieën van ontvangers aan wie de persoonsgegevens zijn of zullen worden verstrekt, met name ontvangers die niet zijn of zullen worden internationale organisaties

Post
ÖSTERREICHISCHE POST AG

50

115. Concerning the question, if the controller is free to choose between information on recipients or on categories of recipients, it has to be recalled

that [...] information on the recipients or categories of recipients should be as concrete as possible in respect of the principles of transparency and fairness.

The controller should therefore generally name the actual recipients unless it would only be possible to indicate the category of recipients.

Nevertheless, sometimes naming the actual recipients is **not yet possible** at the time of the information under Art. 13 and 14 GDPR but only in a later stage, for example when an access request is made.

The EDPB recalls in this regard, that storing information relating to the actual recipients is necessary inter alia to be able to comply with the controller's obligations under Art. 5(2) and 19 GDPR.

gegevens beschermen
door méér gegevens
te verwerken



51



52

1.

35. If the data subject, who has been asked to *specify* the scope of its request, confirms to seek *all personal data* concerning him or her, the controller of course has to provide it *in full*.

2.

73. [...] It should be emphasised that using *a copy of an identity document* as a part of the authentication process creates a risk for the security of personal data and may lead to unauthorised or unlawful processing, and as such it should be considered *inappropriate*

3.

165. However, data subjects are not obliged to give reasons or to justify their request. As long as the requirements of Art. 15 GDPR are met the *purposes behind the request* should be regarded as *irrelevant*.

53

1.

35. If the data subject, who has been asked to *specify* the scope of its request, confirms to seek *all personal data* concerning him or her, the controller of course has to provide it *in full*.



Hof Den Bosch 11 december 2014,
ECLI:NL:GHSHE:2014:5221

7.12.8 [H]et hof [is] van oordeel dat het kennisnemingsverzoek van [appellanten] zo weinig concreet is dat gesproken moet worden van een *ontoelaatbare 'fishing expedition'*.

7.12.9. Het voorgaande betekent dat, voor zover daar door de Rabobank nog niet aan was voldaan, de verzoeken" van [appellanten] *vanwege de onbepaaldheid* daarvan moeten worden afgewezen.

Rb A'dam 20 juni 2019,
ECLI:NL:RBAMS:2019:4404

4.11. *Integrale honorering van het verzoek van [verzoeker] om alle verwerkte persoonsgegevens zou onder deze omstandigheden niet alleen **welhaast praktisch ondoenlijk** zijn maar ook een veel te omvangrijke en daarmee kostbare zoektocht van [verweerster] meebrengen.*

Rechtbank NHLD 23 mei 2019,
ECLI:NL:RBNHO:2019:4283

4.17. *Gelet op de grote hoeveelheid gegevens die de rechtbank Amsterdam [verwerkingsverantwoordelijke] verwerkt mag van [verzoekers] worden verwacht dat zij **preciseren** op welke informatie of welke verwerkingsactiviteit het verzoek betrekking heeft.*

54

54

1.

35. If the data subject, who has been asked to *specify* the scope of its request, confirms to seek *all personal data* concerning him or her, the controller of course has to provide it *in full*.



rechtbank Noord-Holland van 18 juni 2021, ECLI:NL:RBNHO:2021:6040

*In zijn algemeenheid geldt dat een verwerkingsverantwoordelijke mag vragen om precisering als hij een grote hoeveelheid gegevens verwerkt. Dat betekent echter nog niet dat een verwerkingsverantwoordelijke in alle gevallen precisering kan eisen alvorens een zoekslag te verrichten. Naarmate een verzoek meer concreet is, mag van de verwerkingsverantwoordelijke meer inspanning worden verwacht, **maar ook bij een algemeen geformuleerd verzoek mag naar het oordeel van de rechtbank worden verwacht dat de verwerkingsverantwoordelijke een zoekslag verricht naar de meest gangbare persoonsgegevens** (bijvoorbeeld aan de hand van de NAW-gegevens en het BSN-nummer) in de meest gangbare gegevensbestanden en/of computersystemen/applicaties.*

55

55

2.

73. [...] It should be emphasised that using **a copy of an identity document** as a part of the authentication process creates a risk for the security of personal data and may lead to unauthorised or unlawful processing, and as such it should be considered **inappropriate**



Art. 12, zesde lid, AVG

[D]e verwerkingsverantwoordelijke [kan], wanneer hij redenen heeft om te twijfelen aan de identiteit van de natuurlijke persoon die het [inzage]verzoek indient, om aanvullende informatie vragen die nodig is ter bevestiging van de identiteit van de betrokkene.

ABRvS 9 december 2020,
ECLI:NL:RVS:2020:2915

5.1. Het college vraagt standaard [...] om langs te komen op het gemeentehuis om zich te identificeren. Voor [appellant], die aan de andere kant van het land woont, betekent dit dat hij heel ver zou moeten reizen. Er waren in dit geval ook andere mogelijkheden om de identiteit vast te stellen, die een lagere drempel opwerpen. **Het overleggen van een kopie van een paspoort wordt bijvoorbeeld in beginsel als een redelijke maatregel aangemerkt om de identiteit te controleren.**

ABRvS 9 december 2020,
ECLI:NL:RVS:2020:2833

5.2 [...] **Het uitgangspunt dat een kopie van een identiteitsbewijs wordt gevraagd bij een inzageverzoek, wordt niet onredelijk geacht.** Dit waarborgt een deugdelijke identiteitsvaststelling zonder dat afbreuk wordt gedaan aan het recht van betrokkenen om zich vrijelijk tot het college te wenden.

56

3.

165. However, data subjects are not obliged to give reasons or to justify their request. As long as the requirements of Art. 15 GDPR are met the **purposes behind the request** should be regarded as **irrelevant**.



Rb R'dam 21 januari 2020, ECLI:NL:RBROT:2020:515
4.8 [...] Het inzagerecht heeft tot doel de betrokkene in staat te stellen kennis te nemen van de persoonsgegevens die over hem zijn verzameld en te controleren of die gegevens juist zijn en rechtmatig zijn verwerkt. Ter gelegenheid van de mondelinge behandeling heeft [verzoeker] verklaard dat hij deze verzoeken uitsluitend heeft ingediend **om zijn onschuld te bewijzen met stukken die betrekking hebben op procesdossiers** waarin hij als procespartij betrokken was. [...] Het doel van [verzoeker] bij zijn inzagerecht ziet niet op de bescherming van persoonsgegevens zodat sprake is van **misbruik van recht**.

HR 16 maart 2018, ECLI:NL:HR:2018:365

3.3.3. [...] Richtlijn 95/46/EG [...] die door de Wbp is geïmplementeerd, [stelt] de betrokkene in staat te controleren of zijn persoonsgegevens juist zijn en rechtmatig zijn verwerkt, ter bescherming van het recht van betrokkene op eerbiediging van zijn persoonlijke levenssfeer. Die controle kan dan leiden tot rectificatie, uitwissing of afscherming van de gegevens. **De onderhavige vordering van [eiseres] is gericht op verkrijging van informatie ten behoeve van de onderhavige procedure en niet op het doel waartoe Richtlijn 95/46/EG strekt.** [...] Het gaat hier dus niet om persoonsgegevens in de zin van die richtlijn.

58

3.

165. However, data subjects are not obliged to give reasons or to justify their request. As long as the requirements of Art. 15 GDPR are met the **purposes behind the request** should be regarded as **irrelevant**.



hof A' dam 3 maart 2020, ECLI:NL:GHAMS:2020:648

3.10 [...] Uit de stukken en de ter gelegenheid van de mondelinge behandeling in hoger beroep door [appellanten] gegeven toelichting blijkt dat zij, kort gezegd, inzage in de gevraagde gegevens wensen teneinde vast te kunnen stellen wat de aanleiding was voor bepaalde door ABN AMRO verrichte handelingen ten aanzien van zijn vermogen en persoonsgegevens. Zo willen zij weten waarom de contact- en adresgegevens van [appellant sub 1] zijn gewijzigd en waarom kredietovereenkomsten zijn aangegaan zonder dat hij daarvoor heeft getekend. [...] **Uit deze stellingen van [appellanten] is niet aannemelijk geworden dat [appellanten] inzage wensen in de door ABN AMRO verwerkte persoonsgegevens ter controle van de juistheid en rechtmatigheid van de verwerking daarvan.** [...] Het hof concludeert dat [appellanten] met de onderhavige verzoeken betreffende [appellant sub 1] de bevoegdheid tot het indienen van inzageverzoeken gebruiken voor een ander doel dan het door de Wpb (oud) en AVG beoogde doel.

59

3.

165. However, data subjects are not obliged to give reasons or to justify their request. As long as the requirements of Art. 15 GDPR are met the **purposes behind the request** should be regarded as **irrelevant**.



hof Den Haag 14 december 2021, ECLI:NL:GHDHA:2021:2793

6.2 [appellant] heeft tijdens de mondelinge behandeling in hoger beroep bevestigd dat hij de te verkrijgen gegevens mogelijk zal betrekken in procedures inzake bedoelde verwijten. Naar het oordeel van het hof is echter **onvoldoende aannemelijk geworden dat dit het enige doel is** waarvoor [appellant] zijn informatie- en inzagerechten uitoefent. Ter zitting van het hof heeft [appellant] ook opgemerkt dat zijn doel is na te gaan welke persoonsgegevens van hem op welke wijze door Nauta [verwerkingsverantwoordelijke] zijn verwerkt en of dit rechtmatig is gebeurd, en dat als blijkt dat Nauta daarbij onrechtmatig heeft gehandeld, hij zal bekijken welke Avg-rechten hij kan uitoefenen om die onrechtmatigheid te adresseren. **Dat [appellant] zijn bevoegdheid misbruikt door haar uit te oefenen voor een ander doel dan waarvoor zij is verleend (als bedoeld in art. 3:13 lid 2 BW), kan dus niet worden geoordeeld.**

hof Den Haag 31 oktober 2017, ECLI:NL:GHDHA:2017:3011

7. Dat [appellant] [...] mogelijk tevens een ander belang heeft (gehad), te weten het verkrijgen van gegevens om deze te gebruiken in een gerechtelijke procedure – het hof merkt op dat de tussen partijen bij het gerechtshof Amsterdam aanhangige procedure inmiddels in staat van wijzen is – is ontoereikend om aan te nemen dat hij van dit recht misbruik maakt. **Onder deze omstandigheden kan immers niet worden geoordeeld dat [appellant] zijn recht uitoefent voor een ander doel dan waarvoor het is verleend.**

60

DANK VOOR UW AANDACHT

VRAGEN?

g.j.zwenne@law.leidenuniv.nl

61