



LEIDEN LAW ACADEMY | NPC2024



DE BELANGRIJKSTE ONTWIKKELINGEN VAN AFGELOPEN JAAR
Neunte Immobilen Portfolio en KNLTB | Schufa, Mekić/Twitter,
Brenno/Bunq | Clearview, Kruidvat en Uber

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



Universiteit
Leiden



de evaluatie van vorig jaar (maar heel kort alsjeblieft!)

Prima! Misschien wel iets te veel onderwerpen voor de tijd.

Ging heel (net te) snel door de stof heen, had iets meer uit kunnen nodigen tot interactie

Zaal erg tochtig. Volgend jaar graag weer in Amsterdam

Wel interessant, maar meer tijd nodig om alles goed te behandelen

Goede vakkennis

Locatie is erg onhandig en slecht bereikbaar. Volgende keer weer in Amsterdam?

Te veel informatie in verhouding t.o.v. duur presentatie. Te veel info per sheet.

ga zo door!

Inzetten van een dagvoorzitter is een goede zet!

Gaat heel snel





Neunte Immobiliën Portfolio

voldoening aan een wettelijke plicht of vervulling van een taak van algemeen belang

wettelijke plicht resp. taak van algemeen belang Neunte Immobiliën Portfolio

HJEU 12 september
2024, C17/22 en 18/22,
ECLI:EU:C:2024:738



art. 6 lid 1
onder c Avg

art. 6 lid 1
onder e Avg

over de werkingen nodig om te voldoen aan
wettelijke plicht resp. vervulling taak van
algemeen belang

- verwerking moet haar grondslag vinden in het unierecht of het lidstatelijke recht
- moet beantwoorden aan een doelstelling van algemeen belang en evenredig moet zijn met het nagestreefde gerechtvaardigde doel
- niet noodzakelijk een door parlement vastgestelde wetgevingshandeling
- wél duidelijk, nauwkeurig en voorspelbaar

art. 6 lid 3,
overw. 41
en 45 Avg

71. [N]iet kan worden uitgesloten dat 'het lidstatelijke recht' [...] ook de nationale rechtspraak omvat



Art. 7:611 BW

De werkgever en de werknemer zijn verplicht zich als een goed werkgever en een goed werknemer te gedragen.

Art. 3 Arbwet

De werkgever zorgt voor de veiligheid en de gezondheid van de werknemers inzake alle met de arbeid verbonden aspecten

voldoende duidelijk, nauwkeurig en voorspelbaar?



rb A'dam 3 aug 2023 ECLI:NL:RBAMS:2023:5257:5257

De rechtbank is van oordeel dat Inholland terecht heeft aangevoerd dat zij als werkgever - **onder meer op grond van artikel 3 van de Arbwet en artikel 7:611 BW** - werkvloer. **gehouden was om onderzoek** in te stellen en zo nodig maatregelen te treffen omdat zij, na de melding van een werknemer, signalen ontving dat sprake zou kunnen zijn van ongewenste omgangsvormen of grensoverschrijdend gedrag op de werkvloer

Idem: gerechtshof 's Hertogenbosch 23 mei 2017, ECLI:NL:GHSHE:2017:2234



AP/KNLTB

over wat een gerechtvaardigd belang kan zijn, en wat niet



gerechtvaardigd belang

Artikel 6.1 AVG

Verwerking is rechtmatig indien en voor zover [...]

(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.



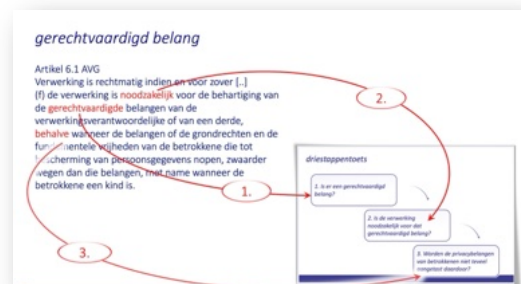
wat een gerechtvaardigd belang kan zijn KNLTB

HJEU 4 oktober 2024, C-621/22, ECLI:EU:C:2024:857

Meta/Bundeskartellamt
(maar ook bijv. Neunte Immobilien Portfolio)

21 [...] de griffie [heeft] de verwijzende rechter in kennis gesteld van het arrest van 4 juli 2023, Meta Platforms e.a [...] en verzocht mee te delen of hij, gelet op dat arrest, zijn verzoek om een prejudiciële beslissing geheel of gedeeltelijk wenste te handhaven, en, in geval van gedeeltelijke intrekking van deze aanvraag, de redenen voor de handhaving van een deel ervan toe te lichten.

'zeg, is dit nou echt nog nodig...?'





gerechtvaardigd belang KNLTB

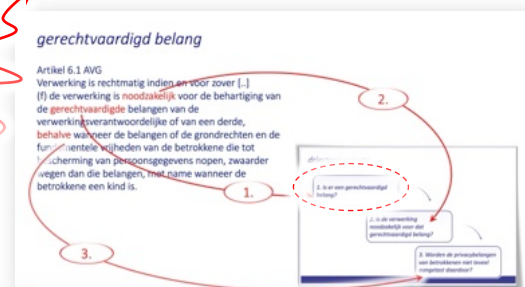
HJEU 4 oktober 2024, C-621/22,
ECLI:EU:C:2024:857

49 [...] [e]en commercieel belang van de verwerkingsverantwoordelijke [kan] een gerechtvaardigd belang in de zin van artikel 6, lid 1, onder (f), AVG vormen, voor zover het niet in strijd is met de wet.

Dictum

Art. 6, eerste lid, onderdeel f, Avg vereist *niet* dat een gerechtvaardigd belang bij wet wordt bepaald, *wél* dat het aangevoerde gerechtvaardigde belang rechtmatig is.

d.w.z. een negatieve toets



gerechtvaardigd belang KNLTB

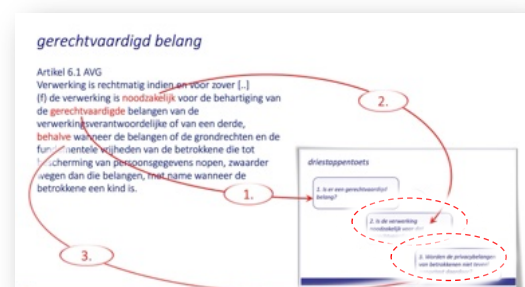
HJEU 4 oktober 2024, C-621/22,
ECLI:EU:C:2024:857

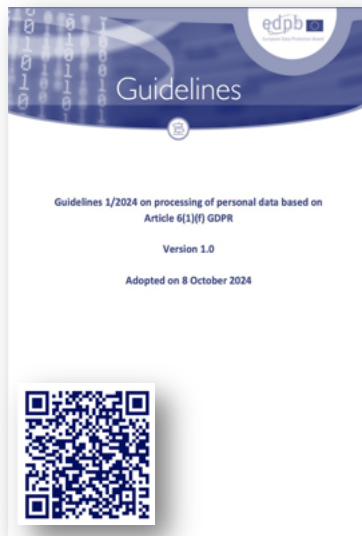
Bijv. over stap 2 (noodzakelijkheid):

“[er moet] worden vastgesteld dat wanneer een sportbond als de KNLTB tegen betaling persoonsgegevens van zijn leden wil verstrekken aan derden, het voor die bond in het bijzonder mogelijk is om zijn leden daarvan **vooraf in kennis te stellen en hun te vragen of zij wensen dat hun persoonsgegevens aan derden worden doorgegeven met het oog op reclame of marketing.**

[KNLTB zou aldus] de betrokken leden in staat stellen om [...] de controle te houden over de beschikbaarstelling van hun persoonsgegevens”

hof geeft ten overvloede nog een aantal ‘preciserings’ (‘clarifications’) voor de zgn. noodzakelijkheidstoets (stap 2) en belangenafweging (stap 3)





overw. 47 en 49

There is no exhaustive list of interests that may be considered as being legitimate. In the absence of a definition of that concept in the GDPR, a wide range of interests is, in principle, capable of being regarded as legitimate. Both the **GDPR** and the **CJEU** have expressly recognized several interests as being legitimate, such as

- having access to information online
- ensuring the continued functioning of publicly accessible websites
- obtaining the personal information of a person who damaged someone's property in order to sue that person for damages
- protecting the property
- health and life of the co-owners of a building
- product improvement, and
- assessing the creditworthiness of individuals

- Google Spain
- Breyer
- Rigas
- GC/CNIL
- M.I.C.M
- M5ScaraA
- Meta/Bundeskartellamt
- Schufa Holding
- etc.
- etc.

... among others.

Autoriteit Persoonsgegevens (Dutch DPA)
31,679 followers

Reactie AP op onderstaande beantwoording van prejudiciële vragen door het Hof van Justitie van de EU:

Bij de AP staat de burger voorop. Vandaar onze principiële interpretatie van de wet, waarin organisaties bijvoorbeeld nooit zonder toestemming persoonsgegevens van mensen mogen verkopen, alleen omdat ze daar geld mee kunnen verdienen. Daar hebben wij ons voor ingezet en wat ons betreft is dat nog steeds hoe het zou moeten zijn, maar helaas is dat niet de juridische realiteit. Dat is nu duidelijk. Wij zullen onze normuitleg op dit punt dan ook aanpassen.

De uitspraak van het Hof is echter geen vrijbrief voor bedrijven en andere organisaties om zomaar zonder toestemming van alles te doen met persoonsgegevens, alleen omdat die daar geld mee kunnen verdienen. Voor een geslaagd beroep op een 'gerechtvaardigd belang' moeten organisaties aan drie voorwaarden voldoen. De eerste voorwaarde is dus niet zo absoluut als de AP die zag, maar het Hof van Justitie benadrukt dat er nog twee voorwaarden zijn waaraan bedrijven moeten voldoen, willen zij zonder toestemming persoonsgegevens verkopen. Uit de uitspraak van het Hof van Justitie volgt dat bij de tweede en de derde voorwaarde de belangen van de burger zwaar wegen. De AP zal hier scherp op blijven toezien.

In het geval van de KNLTB benoemt het Hof bijvoorbeeld dat mensen ook moeten kunnen verwachten dat een organisatie hun gegevens verkoopt aan een bepaald bedrijf. En verwacht jij als lid van een tennisvereniging dat de tennisbond onder meer jouw telefoonnummer verkoopt aan een loterij? Het is nu aan de Amsterdamse rechtbank om dit rond de KNLTB-zaak te beantwoorden en een oordeel te rechtmatigheid van het verkopen van de persoonsgegevens KNLTB-leden.

<https://lnkd.in/enFKBpR5>



lees: controversiële

“ Bij de AP staat de burger voorop. Vandaar onze principiële interpretatie van de wet, waarin organisaties bijvoorbeeld nooit zonder toestemming persoonsgegevens van mensen mogen verkopen, alleen omdat ze daar geld mee kunnen verdienen. Daar hebben wij ons voor ingezet **en wat ons betreft is dat nog steeds hoe het zou moeten zijn, maar helaas is dat niet de juridische realiteit. Dat is nu duidelijk.** Wij zullen onze normuitleg op dit punt dan ook aanpassen. ”

Neen. Dat was allang duidelijk!



tweakers Nieuws Reviews Best Buy Guides Pricewatch

AP vindt nieuw budget 'niet genoeg om zelfs aan meest basale eisen te voldoen'

De Autoriteit Persoonsgegevens heeft de privacybescherming te laag toezichthouder zegt dat dat

tweakers Nieuws Reviews Best Buy Guides Pricewatch

VoetbalTV eist schadevergoeding van Autoriteit Persoonsgegevens

VoetbalTV eist een schadevergoeding van de Autoriteit Persoonsgegevens omdat de privacywaakhond onrecht zou hebben opgetreden tegen uitzendingen van amateurvoetbalwedstrijden.

Het conflict vindt zijn oorsprong in 2018, toen VoetbalTV werd opgericht door een samenwerking tussen tv-zender Talpa en de KNVB om amateurvoetbalwedstrijden via internet uit te zenden. De AP verbodde de activiteiten vanwege vermeende privacyschendingen en legde een boete op van 575.000 euro. Deze boete werd later door de rechtbank Utrecht nietig verklaard, en ook de Raad van State tilde de toezichthouder op de vingers. Hoewel VoetbalTV in 2020 faillissement aanvroeg, hebben Talpa en de KNVB het bedrijf inmiddels uit de schulden gehaald. Dit maakt de weg vrij voor de huidige schadeclaim. De exacte hoogte van de gevorderde schadevergoeding is nog niet bekend, maar zou in de miljoenen euro's kunnen lopen. Dat bericht heeft de AP niet bevestigd, dat met een 'betrokkene' sprak. Of VoetbalTV zijn activiteiten zal hervatten, is nog onduidelijk.

fd. Mijn nieuws Net binnen Beurs Krant Podcasts

Interview • 00:30

Aleid Wolfsen: 'Bij twijfel is het voordeel burger en niet voordeel overheid'

Johan Leupen, Jeroen Piersma

Privacy is een groot goed, wat niet onmiddellijk leidt tot een privacybewaker die immens populair is. Nu bit de Autoriteit Persoonsgegevens van zich af met pittige doetes voor overtreders. Al wordt ze soms ook teruggefloten in haar ijver. In gesprek met voorzitter Aleid Wolfsen over de groeistuipen en successen van de AP.

'Ik zie het dan ook niet snel gebeuren dat enkel een commercieel belang na toetsing van de burgerrechten leidt tot rechtmatige verwerking. Het Hof zegt in een ander arrest ook dat het recht op privacy in beginsel voorrang krijgt op een economisch belang. Je moet van goeden huize komen als je data verwerkt.'

Bedrijven zeggen dat ze de afgelopen jaren schade hebben geleden door het standpunt van de AP, doordat ze bepaalde producten of diensten niet in de markt durfden te zetten.
'Daar zouden dan voorbeelden van moeten zijn, maar ik ken ze niet. Volgens mij is de schade nul.'

niet immens populair..!

**AUTORITEIT
PERSOONSgegevens**

GEAUTOMATISEERDE BESLUITVORMING & PROFILERING

over SyRI Ola, Uber en Schufa, Mekić/Twitter, Brenno/Bunq en
de advies van AP



Art. 22 Avg
 een recht om ^{van de betrokkene,}

- niet te worden onderworpen aan een besluit dat **uitsluitend** is gebaseerd op geautomatiseerde verwerking, waaronder profilering
- waaraan voor hem of haar **rechtsgevolgen** zijn verbonden of dat hem anderszins in **aanmerkelijke mate** treft

uitzonderingen

- noodzakelijk voor **uitvoering van overeenkomst** tussen de betrokkene en een verantwoordelijke
- toegestaan bij uniewetgeving of **nationale wetgeving**
- uitdrukkelijke toestemming van de betrokkene.

dus géén (betekenisvolle) menselijke tussenkomst

brengt verandering in rechten en plichten

- weigeren uitkering of toeslag
- oplegging verkeersboete
- weigeren rijbewijs
- aangaan of beëindigen overeenkomst

- automatische weigering online kredietaanvraag
- sollicitaties via webinterface
- advertentie online casino, aangeboden aan gokverslaafden
- flirtingapp, datingsite...?
- aanbevelingen streamingdiensten...?

bijv. art. 2.7, eerste lid, Wet natuurbeheer jo. art. 2.1, eerste lid, Regeling natuurbescherming (AERIUS-calculator)

verbod, niet (slechts) een recht
OQ/SCHUFA

kredietinformatiedienst die erin bestaat haar klanten informatie te verstrekken over de kredietwaardigheid van consumenten.

Art. 22 Avg
 1. De betrokkene heeft het recht niet te worden onderworpen aan een uitsluitend op geautomatiseerde verwerking, waaronder profilering, gebaseerd besluit waaraan voor hem rechtsgevolgen zijn verbonden of dat hem anderszins in aanmerkelijke mate treft.

52. In dit verband moet worden opgemerkt dat [...] artikel 22, lid 1, AVG de betrokkene het „recht” verleent niet te worden onderworpen aan een uitsluitend op geautomatiseerde verwerking, waaronder profilering, gebaseerd besluit.

Die bepaling stelt een **fundamenteel verbod** in, waarvan de schending niet individueel door een dergelijke betrokkene hoeft te worden aangevoerd.

HvJEU 7 dec. 2023, C-634/21, ECLI:EU:C:2023:957





geautomatiseerd besluit OQ/SCHUFA



HvJEU 7 dec. 2023,
C-634/21,
ECLI:EU:C:2023:957

zgn. score

73. [E]r [is] sprake is van „geautomatiseerde individuele besluitvorming” [i.d.z.v. art. 22 Avg]:

- wanneer een **waarschijnlijkheidswaarde** die op persoonsgegevens van een persoon is gebaseerd en betrekking heeft op diens vermogen om in de toekomst betalingsverplichtingen na te komen, geautomatiseerd wordt vastgesteld door een kredietinformatiebureau én
- wanneer **hoofdzakelijk** van die waarschijnlijkheidswaarde afhangt of een derde, aan wie deze waarschijnlijkheidswaarde wordt doorgegeven, met die persoon een contractuele relatie tot stand brengt, uitvoert of beëindigt

‘draws strongly on’
d.w.z. niet ‘uitsluitend’ of
‘volledig’ maar ‘hoofdzakelijk’

en dus ook als de krediet-
beslissing wordt genomen door
een ander dan degene die de
score vaststelt

geautomatiseerd besluit Mekić/Twitter



rechtbank A'dam
4 juli 2024
ECLI:NL:RBAMS:2024:4019

zgn. ‘shadowbanning’

4.2. Het besluit om **het account [..] te beperken** is een geautomatiseerd genomen besluit. Dit wordt gedaan door een systeem dat selecteert op bepaalde woorden en op basis daarvan beslist een beperking op te leggen. **Twitter heeft nog aangevoerd dat, omdat de parameters van het detectiesysteem zijn bepaald door mensen, geen sprake is van een geautomatiseerd besluit. Deze gedachtegang van Twitter is niet te volgen.** Het gaat er niet om dat het oorspronkelijke systeem is gemaakt door mensen, maar dat in de besluitvorming om een beperking op te leggen geen sprake is van menselijke tussenkomst.

} red face test...?





geautomatiseerd besluit Mekić/Twitter



rechtbank A'dam
4 juli 2024
ECLI:NL:RBAMS:2024:4019

zgn. 'shadowbanning'

4.22. Het besluit om **het account [..] te beperken** is een geautomatiseerd genomen besluit. Dit wordt gedaan door een systeem dat selecteert op bepaalde woorden en op basis daarvan beslist een beperking op te leggen. Twitter heeft nog aangevoerd dat, omdat de parameters van het detectiesysteem zijn bepaald door mensen, geen sprake is van een geautomatiseerd besluit. Deze gedachtegang van Twitter is niet te volgen. **Het gaat er niet om dat het oorspronkelijke systeem is gemaakt door mensen**, maar dat in de besluitvorming om een beperking op te leggen geen sprake is van menselijke tussenkomst.

4.23. [D]e geautomatiseerde besluitvorming [moet] rechtsgevolgen hebben voor [verzoeker] of hem anderszins in **aanmerkelijke mate treffen**. Dit laatste is het geval. De beperking zorgt ervoor dat [verzoeker] **minder vindbaar** is en daardoor **minder bereik** heeft. Nu [verzoeker] zijn account gebruikt om zichzelf professioneel te profileren raakt dit zijn **werkgelegenheid**. Daarnaast zijn de mogelijke consequenties van de beperking groot, namelijk wanneer [verzoeker] in verband wordt gebracht met **kindermisbruik** en Twitter een melding zou doen bij het Amerikaanse NCMEC, een organisatie die zich inzet tegen het misbruik van kinderen en die **aangifte** kunnen doen tegen [verzoeker] in de Verenigde Staten, waardoor [verzoeker] **mogelijk niet meer toegelaten** wordt tot de VS. Het besluit kan [verzoeker] dan ook in **aanmerkelijke mate treffen**.

geautomatiseerd besluit Brenno/Bunq



rechtbank Den Haag
9 september 2024
ECLI:NL:RBDHA:2024:14477

4.10 De hit van het Transactie Monitorings-systeem ontstaat op basis van **een algoritme zonder menselijke tussenkomst**, zo heeft Bunq toegelicht. Een hit blijft **zonder (rechts)gevolg** wanneer er geen actie op ondernomen wordt. Bunq heeft uiteengezet dat er menselijke tussenkomst vereist is om te besluiten of naar aanleiding van een hit nadere actie wordt ondernomen. In dit geval heeft **een medewerker van Bunq besloten** om naar aanleiding van de hit van het Transactie Monitorings-systeem een cliëntenonderzoek te starten.

Dat is geen besluit geweest van het systeem zelf. Het daarop volgende onderzoek is door medewerkers van Bunq uitgevoerd, inhoudende het opvragen van documenten, het (ten onrechte te vroeg) **blokken van de rekeningen** van [verzoeker], het beoordelen van de door hem ingestuurde documenten en het weer opheffen van de blokkade. Al deze acties zijn door **menselijke tussenkomst** uitgevoerd. Naar het oordeel van de rechtbank heeft Bunq met deze toelichting voldoende onderbouwd dat er **in het proces van het cliëntenonderzoek geen sprake is geweest van een geautomatiseerd besluit**.



geau
Bre

4.10 D
syste
zonde
toege
wann
Bunq
tusser
aanle
onder
mede
aanle
Monit
starte

FOLLOW THE MONEY

27 JULI 2024 · 16 MIN

Als je bank denkt dat je een fraudeur bent, n weten waarom

JAN-HEIN STROP · SEBASTIAAN BROMMERSMA

Bunq kende een klant een verhoogd frauderisico toe en bevroor zijn bankrekening. De bank wil niet zeggen waarom hij werd gevlagd. Nu eist de klant in een brief de bank hem tekst en uitleg geeft. Als Bunq dat mag weigeren, blijft geautomatiseerd fraudesignalering bij de banken een black box, waartegen je je niet kunt verzetten. De klant gelijk, dan moet die black box open: 'Banken hebben nu te veel n...

'Iemand nog een cordon bleu?' vraagt Brenno de Winter, terwijl hij er eentje voor zijn gourmetplaat legt.

Het is vrijdagavond 24 november 2023 en de cybersecurity-specialist heeft een gesprek met vrienden te eten. Terwijl het vet op de plaat sist en spettert, komt het gesprek over de Winter recent heeft gekocht.

Een van zijn gasten wil ook een nieuw bed en vraagt waar De Winter het zijne voor heeft wat hij ervoor heeft betaald. 'Dat kan ik wel even opsnorren,' zegt de oud-journalist. Hij bank-app om de transactie op te zoeken.

Dan verdwijnt de zuurstof uit de woonkamer. De bank heeft zijn rekening geblokkeerd.

rechtbank Den Haag
2023

13 SEPTEMBER · 7 MIN

Banken hoeven je niet te vertellen waarom je een frauderisico bent, oordeelt de rechtbank

JAN-HEIN STROP

7 CONNECTIES · 31 BIJDRAGEN

Als de bank jou ziet als een verhoogd frauderisico, je rekening blokkeert en een onderzoek begint, mag je niet weten waarom het systeem een hit gaf. Dat heeft de rechtbank Den Haag deze week geoordeeld in een zaak die een klant van Bunq had aangespannen. Je kunt je zo niet goed verweren tegen mogelijke discriminatie of fouten bij het monitoren van transacties.

Een klant van Bunq kon eind vorig jaar opeens niet meer betalen. Bunq had zijn bankrekening bevroren toen hij door het systeem – ten onrechte – gesignaleerd was als frauderisico. Nadat hij allerlei vragen had beantwoord, kon hij weer bij zijn geld.

Toen hij de bank vroeg waarom hij als risico was gesignaleerd en zijn rekening was geblokkeerd, kreeg hij geen antwoord. Wel werd duidelijk dat hij als 'medium risico' te boek staat. Daarom spande hij in februari 2024 een rechtszaak aan tegen Bunq. Hij eiste dat de bank hem opheldering verschaft op grond van de privacywetgeving.

Bunq hield voet bij stuk: het monitoringssysteem moet voor klanten een black box blijven. Rechtsgeleerden zetten daar grote vraagtekens bij, schreef *Follow the Money* deze zomer.

gerecht Hof 's-Gravenhage
4 april 2023
ECLI:NL:GHAMS:2023:796

in aanmerkelijke mate treft Uber

3.35 Uber heeft toegelicht dat beoordelingen worden gegeven door de passagiers, en niet door Uber, en dat Uber die beoordelingen slechts combineert om tot een gemiddelde rating van de chauffeur te komen. Uit de privacy verklaring [...] blijkt dat de gecombineerde beoordelingen gronden kunnen vormen voor deactivering van de chauffeurs. Daarmee kunnen deze gecombineerde beoordelingen, weliswaar op indirecte wijze, naar het oordeel van het hof aanzienlijke effecten voor de chauffeurs teweeg brengen. De vaststelling van die gemiddelde ratings treft de chauffeurs dan ook in aanmerkelijke mate.

gerecht Hof 's-Gravenhage
4 april 2023
ECLI:NL:GHAMS:2023:804

in aanmerkelijke mate treft Ola

3.37 [D]eze score [treft] [appellant sub 1] c.s. in aanmerkelijke mate. Van deze score hangt immers af of Ola al dan niet overgaat tot nadere maatregelen jegens de chauffeur. Daar komt bij dat de score, als die negatief is, een ernstige aantijging impliceert jegens de chauffeur, die ook nog andere zware repercussies kan hebben, [...] zoals een melding bij de toezichthouder Transport for [plaats A] en de intrekking van de taxilicentie.

fraud probability score' d.w.z. een score die intern wordt uitgedrukt als 'verdacht' of 'niet verdacht'

de score wordt opgevat als geautomatiseerd besluit (niet het op basis van de score later te nemen besluit)

rechtbank Den Haag
5 februari 2020
ECLI:NL:RBDHA:2020:865

in aanmerkelijke mate treft Stysteem Risico Indicatie (SyRI)

6.59. [E]en risicomelding [heeft] wel een aanmerkelijk effect op het privéleven van degene op wie de melding betrekking heeft. [...] Een risicomelding kan voor gedurende twee jaar worden opgeslagen en mag voor (maximaal) twintig maanden door de deelnemers van het desbetreffende SyRI-project worden gebruikt. Verder mag ook aan het OM en aan de politie desgevraagd mededeling van de risicomelding worden gedaan. Dat een risicomelding niet steeds tot verder onderzoek hoeft te leiden, of tot een (bestuursrechtelijke of strafrechtelijke) sanctie en ook niet als enige basis voor een handhavingbesluit mag worden gebruikt, doet niet af aan het aanmerkelijke effect op het privéleven van een betrokkene.

Het Parool
Overheid stopt met gebruik SyRI na uitspraak rechter

De overheid stopt met het gebruik van het Stelsel Risico Indicatie (SyRI) na een uitspraak van de rechter. Dit betekent dat de overheid niet langer gegevens van burgers kan uitwisselen met andere overheidsinstellingen om te kijken of ze mogelijk een risico vormen op privacy. Dit besluit kan de manier waarop de overheid met burgers omgaat veranderen.

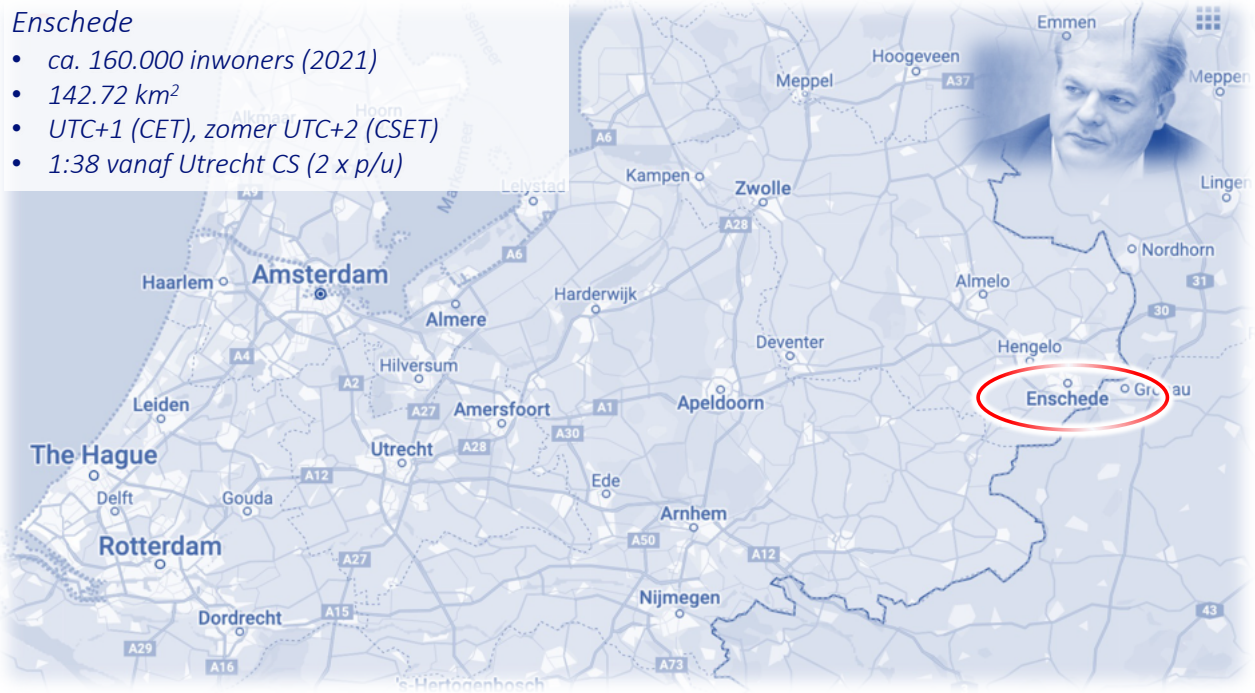


HET BELANG VAN ENSCHEDE

*Enschede en Breyer, GAR/EDPS,
Scania en IAB*

Enschede

- ca. 160.000 inwoners (2021)
- 142.72 km²
- UTC+1 (CET), zomer UTC+2 (CSET)
- 1:38 vanaf Utrecht CS (2 x p/u)





nrc

NEWS

Gemeente Enschede beboet voor digitaal volgen binnenstadpubliek

Privacy Via speciale meetkastjes in de binnenstad hield de gemeente bij wie waarheen ging en op welk moment. Wifitracking mag op deze manier niet gebruikt worden. Het is voor het eerst dat de Autoriteit Persoonsgegevens een overheidsinstansie beboet.

Esther Meerman • 29 april 2021 • Leestijd 1 minuut



€600.000 boete!

De wifitracking in Enschede begon in mei 2018 en werd op 1 mei 2020 na tussenkomst van AP weer gestopt. Speciale meetkastjes in winkelstraten in Enschede vingden wifisignalen op van mobiele telefoons, aan de hand waarvan werd geteld hoeveel mensen in de buurt aanwezig waren. Elke telefoon kreeg een unieke code, waarmee vervolgens voor langere tijd werd bijgehouden welke telefoon langs welk meetkastje kwam. Wifitracking is volgens AP op dat moment niet langer tellen maar volgen, en daar mogen Nederlandse gemeenten de techniek niet voor gebruiken. AP benadrukt dat de gemeente niet met opzet burgers wilde volgen en dat deze gegevens voor zover de privacywaakhond weet ook niet gebruikt zijn.

„Als je mensen via hun telefoon kunt volgen, is dat heel kwalijk”, zegt AP-vicevoorzitter Monique Verdier. „Want iedereen heeft het recht om vrij en onbespied over straat te gaan. Zonder dat de overheid of een andere partij kan meekijken of noteren wat je doet. Dat past bij onze vrije en open samenleving.” Verdier stelt dat gemeenten dit „grondrecht” van haar burgers voorop moet stellen.

nrc

NEWS

Gemeente Enschede beboet voor digitaal volgen binnenstadpubliek

Privacy Via speciale meetkastjes in de binnenstad hield de gemeente bij wie waarheen ging en op welk moment. Wifitracking mag op deze manier niet gebruikt worden. Het is voor het eerst dat de Autoriteit Persoonsgegevens een overheidsinstansie beboet.

Esther Meerman • 29 april 2021 • Leestijd 1 minuut



€€

De wifitracking in Enschede begon in mei 2018 en werd op 1 mei 2020 na tussenkomst van AP weer gestopt. Speciale meetkastjes in winkelstraten in Enschede vingden wifisignalen op van mobiele telefoons, aan de hand waarvan werd geteld hoeveel mensen in de buurt aanwezig waren. Elke telefoon kreeg een unieke code, waarmee vervolgens voor langere tijd werd bijgehouden welke telefoon langs welk meetkastje kwam. Wifitracking is volgens AP op dat moment niet langer tellen maar volgen, en daar mogen Nederlandse gemeenten de techniek niet voor gebruiken. AP benadrukt dat de gemeente niet met opzet burgers wilde volgen en dat deze gegevens voor zover de privacywaakhond weet ook niet gebruikt zijn.

„Als je mensen via hun telefoon kunt volgen, is dat heel kwalijk”, zegt AP-vicevoorzitter Monique Verdier. „Want iedereen heeft het recht om vrij en onbespied over straat te gaan. Zonder dat de overheid of een andere partij kan meekijken of noteren wat je doet. Dat past bij onze vrije en open samenleving.” Verdier stelt dat gemeenten dit „grondrecht” van haar burgers voorop moet stellen.

‘heel kwalijk’



nrc
 NEUWS
Gemeente Enschede beboet voor wifitracking in publiek
 Privacy Via speciale metingen in de binnenstad van Enschede bij wie waarheen ging en op welke manier wifitracking op deze manier niet gebruikt worden. Het is voor het eerst dat de Autoriteit Persoonsgegevens een overheidsinstantie beboet.
 Ester Meerman • 29 april 2021 • Leestijd 1 min
 €600.000 boete!

ECLI:NL:RBOVE:2024:594
 Uitspraak
 Instantie: Rechtbank Overijssel
 Datum uitspraak: 02-02-2024
 Datum publicatie: 02-02-2024
 Zaaknummer: ZWO 22/775
 Rechtsgebieden: Bestuursrecht
 Bijzondere kenmerken: Eerste aanleg - meervoudig
 Inhoudsindicatie: De rechtbank verklaart het beroep van de gemeente Enschede gegrond. De gemeente ging in beroep tegen een opgelegde bestuurlijke boete van 600.000 euro van de Autoriteit Persoonsgegevens.
 Vindplaatsen: Rechtspraak.nl, Sdu Nieuws Privacyrecht 2024/105, JBP 2024/43 met annotatie van mr. T. Mulder, Verrijkte uitspraak
 Uitspraak: **RECHTBANK OVERIJSEL**
 Zittingsplaats: Zwolle
 Bestuursrecht
 zaaknummer: ZWO 22/775
 uitspraak van de meervoudige kamer in de zaak tussen
 het college van burgemeester en wethouders van Enschede, eiser,
 gemachtigde: mr. M.H. Ellerink,
 en
 Autoriteit Persoonsgegevens, hierna: AP,
 gemachtigde: mr. J.H.A. Koster.
 VOOROP

AUTORITEIT PERSOONSGEGEVENS

Boete wifitracking Enschede
 29 april 2021 Thema's: [Wifi en bluetooth](#) [Gemeenten](#)

De Autoriteit Persoonsgegevens (AP) heeft een boete van 600.000 euro opgelegd aan de gemeente Enschede.

De reden voor de boete is dat gemeente Enschede wifitracking gebruikte in de binnenstad op een manier die niet mag. Daardoor was het mogelijk winkelend publiek en mensen die in de binnenstad wonen of werken te volgen. Lees verder: [Boete gemeente Enschede om wifitracking](#).

Update maart 2024
 Op 2 februari 2024 heeft de rechtbank Overijssel geoordeeld dat de AP niet heeft bewezen dat de gemeente Enschede persoonsgegevens heeft verwerkt en dat de AP ten onrechte een boete heeft opgelegd. De AP heeft hoger beroep ingesteld tegen deze uitspraak.

slechts een bewijsprobleem?



de maatstaf: wat redelijkerwijs valt te verwachten preambule Avg

(26) [...] Om te bepalen of een natuurlijke persoon identificeerbaar is, moet rekening worden gehouden met **alle middelen waarvan redelijkerwijs valt te verwachten** dat zij worden gebruikt door de verwerkingsverantwoordelijke of door een andere persoon om de natuurlijke persoon direct of indirect te identificeren, bijvoorbeeld selectietechnieken.

Om uit te maken of van middelen **redelijkerwijs valt te verwachten dat zij zullen worden gebruikt** om de natuurlijke persoon te identificeren, moet rekening worden gehouden met alle objectieve factoren, zoals de kosten van en de tijd benodigd voor identificatie, met inachtneming van de beschikbare technologie op het tijdstip van verwerking en de technologische ontwikkelingen.

(30) Natuurlijke personen kunnen worden gekoppeld aan online-identificatoren via hun apparatuur, applicaties, instrumenten en protocollen, zoals **internetprotocol (IP)-adressen**, identificatiecookies of andere identificatoren zoals radiofrequentie-identificatietags. Dit kan sporen achterlaten die, **met name wanneer zij met unieke identificatoren en andere door de servers ontvangen informatie worden gecombineerd**, kunnen worden gebruikt om profielen op te stellen van natuurlijke personen en natuurlijke personen te herkennen.

«singling-out» is (nog) géén identificatie Breyer

HJEU*19 oktober 2016
C-582/14
ECLI:EU:C:2016:779

48. De aanbieder van onlinemediadiensten lijkt dan ook te beschikken over middelen waarvan mag worden aangenomen dat **zij redelijkerwijs kunnen worden ingezet** om de betrokken persoon **met behulp van derden**, te weten de bevoegde autoriteit en de internetprovider, te identificeren aan de hand van de bewaarde IP-adressen.



redelijkerwijs '**kunnen**' worden ingezet om iemand te identificeren?
(theoretische mogelijkheid)

48. [It] appears that the online media services provider has the means which **may likely reasonably be used** in order to identify the data subject **with the assistance of other persons**, namely the competent authority and the internet service provider, on the basis of the IP addresses stored.

redelijkerwijs **te verwachten dat die zullen** worden ingezet om iemand te identificeren!
(waarschijnlijkheid)



persoonsgegevens, een relatief begrip
GAR/EDPS

105. Aangezien de EDPS niet heeft onderzocht of Deloitte beschikte om toegang te krijgen tot de aanvullende gegevens die nodig waren voor de heridentificatie van de auteurs van de opmerkingen, kan de EDPS dus niet tot de slotsom komen dat de informatie die aan Deloitte was doorgezonden, informatie vormde die betrekking had op een 'identificeerbare natuurlijke persoon' in de zin van artikel 3, punt 1, van verordening (EU) 2018/1725.

de 'AvG' voor EU-instellingen

bewijslast...

GAR	extra informatie vereist voor identificatie
Deloitte	gepseudonimiseerde gegevens

een persoonsgegeven voor degene die beschikt over de wettige en in de praktijk uitvoerbare middelen om de voor identificatie benodigde aanvullende gegevens te verkrijgen en dat kan niet worden veranderd maar moet door de toezichthouder worden aangetoond...

NREU 26 april 2023
T-557/20
ECLI:EU:C:2023:219

persoonsgegevens, een relatief begrip
Gesamtverband /Scania

47. [...] [H]et VIN moet worden vermeld op het kentekenbewijs van een voertuig, **evenals de naam en het adres van de houder van dat kentekenbewijs**. Bovendien kan een natuurlijke persoon [...] in dat kentekenbewijs worden aangeduid als eigenaar van het voertuig of als een persoon die in een andere juridische hoedanigheid dan die van eigenaar over het voertuig kan beschikken.

48. Gelet daarop vormt het VIN een persoonsgegeven in de zin van artikel 4, punt 1, AVG van de natuurlijke persoon die op hetzelfde kentekenbewijs is vermeld, voor zover degene die er toegang toe heeft voor de identificatie van de eigenaar van het voertuig of van een persoon die in een andere juridische hoedanigheid dan die van

voertuignummer

voertuignummer in combinatie met gegevens op kentekenbewijs (voor- en achternaam) kwalificeert als persoonsgegeven voor wie bijvoorbeeld toegang heeft tot kentekenregister

HvEU 9 november 2023, C-319/22, ECLI:EU:C:2023:837

«singling-out» is nog géén identificatie
IAB Europe

44. [N]ist staat dat de koppeling van de in een TC-string vervatte informatie aan een identifiator zoals met name het IP-adres van het toestel van de betrokken gebruiker het mogelijk kan maken om een profiel van deze gebruiker op te stellen en om de persoon waar die informatie specifiek betrekking op heeft, daadwerkelijk te identificeren.

45. Aangezien een gebruiker kan worden geïdentificeerd door een letter- en tekenreeks als de TC-string te koppelen aan aanvullende gegevens, zoals met name het IP-adres van het toestel van deze gebruiker of andere identifiatoren, dient te worden geoordeeld dat de TC-string informatie over een identificeerbare gebruiker bevat en dus een persoonsgegeven in de zin van artikel 4, punt 1, AVG is, hetgeen wordt bevestigd door overweging 30 van de AVG, waarin uitdrukkelijk wordt verwezen naar een dergelijke situatie.

Transparency and Consent String ("TC-string")

- een gecodeerde letter- en tekenreeks waarmee voorkeuren van internetgebruikers worden geregistreerd
- gedeeld met "makelaars in persoonsgegevens en advertentieplatforms"
- gecombineerd met cookie ("euconsent-v2") en gekoppeld aan IP-adres

TC-string in combinatie met andere identifiatoren maakt identificatie mogelijk

Nota bene, IAB-leden moesten aan IAB alle gegevens verstrekken waarmee de broncheorganisatie de identiteit van gebruikers kan achterhalen

NREU 7 maart 2024
C-604/22
ECLI:EU:C:2024:214

persoonsgegevens, of niet? boetebesluit van AP

Bij [LEVERANCIER] is [...] de exacte locatie van de sensoren bekend en heeft men toegang tot het werkgeheugen en de software die draagt op elke sensor. Tegelijkertijd met een nieuwe detectie van een mobiel apparaat door een sensor is het bijvoorbeeld voor iemand van [LEVERANCIER] mogelijk om ter plaatse of via een camera waar te nemen welke persoon binnen het bereik van de sensor komt lopen. Vooral op stille momenten in de binnenstad leidt dit direct tot identificatie van de natuurlijke persoon. Ter controle kan de persoon worden gevraagd naar zijn/haar MAC-adres. Dezelfde manier van identificatie is mogelijk in geval van gepseudonimiseerde MAC-adressen en de bijbehorende locatiegegevens, omdat ook dan op het moment van detectie ter plaatse of via een camera de persoon in kwestie waargenomen kan worden

'kunnen' of 'zullen' worden gebruikt...?

alle middelen waarvan redelijkerwijs valt te verwachten dat zij zullen worden gebruikt...? (overw. 26; Breyer)



persoonsgegevens, of niet? rechtbank Overijssel

rechtbank Overijssel 2 feb.
2024,
ECLI:NL:RBOVE:2024:594

10. De rechtbank merkt op dat de AP bij de weerlegging van de bezwaren van eiser bij herhaling *uitgaat van de onaannemelijkheid van omstandigheden en gelijkwaardige bewoordingen in plaats van zich te baseren op onderzoek naar feiten.* [...]

13. De rechtbank is van oordeel dat de AP *onvoldoende heeft onderzocht* of de door haar genoemde manieren het inderdaad, in de gegeven situatie, mogelijk maken om de identiteit van een gebruiker van een mobiel apparaat met het blote oog te achterhalen.

De enkele stelling van de AP dat bedoelde medewerkers dit redelijkerwijs zouden kunnen doen overtuigt de rechtbank niet. De AP had, gelet op overweging 26 van de AVG moeten onderzoeken of het redelijkerwijs te verwachten is dat de genoemde middelen worden gebruikt om de natuurlijke persoon direct of indirect te identificeren, waarbij de kosten en de benodigde tijd voor identificatie met in achtneming van de beschikbare technologie op het tijdstip van verwerken en de technologische ontwikkelingen betrokken hadden moeten worden.

AP had moeten aantonen dat er sprake was van persoonsgegevens en kan niet volstaan met 'speculatieve gedachten-experimenten' (mijn woorden)

(bewijslast...)



persoonsgegevens, of niet? rechtbank Overijssel

rechtbank Overijssel 2 feb.
2024,
ECLI:NL:RBOVE:2024:594

10. De rechtbank merkt op dat de AP bij de weerlegging van de bezwaren van eiser bij herhaling *uitgaat van de onaannemelijkheid van omstandigheden en gelijkwaardige bewoordingen in plaats van zich te baseren op onderzoek naar feiten.* [...]

13. De rechtbank is van oordeel dat de AP *onvoldoende heeft onderzocht* of de door haar genoemde manieren het inderdaad, in de gegeven situatie, mogelijk maken om de identiteit van een gebruiker van een mobiel apparaat met het blote oog te achterhalen.

De enkele stelling van de AP dat bedoelde medewerkers dit redelijkerwijs zouden kunnen doen overtuigt de rechtbank niet. De AP had, gelet op overweging 26 van de AVG moeten onderzoeken of het redelijkerwijs te verwachten is dat de genoemde middelen worden gebruikt om de natuurlijke persoon direct of indirect te identificeren, waarbij de kosten en de benodigde tijd voor identificatie met in achtneming van de beschikbare technologie op het tijdstip van verwerken en de technologische ontwikkelingen betrokken hadden moeten worden.

AP gebruikte verkeerde maatstaf!

gaat erom wat redelijkerwijs is te verwachten niet om wat theoretisch mogelijk zou kunnen zijn..!



COLLECTIEVE ACTIES

Meta, TikTok, Oracle & Salesforce, Avast, Twitter, GGD-datalek (etc.)

moet de claimstichting
mandaat hebben van
gedupeerden..?

art. 1018f Rv
claimstichting treedt op ten
behoefte van **alle gedupeerden**
tenzij die hebben aangegeven
dat niet te willen (**opt-out**)

met opdracht (opt-in)

Art. 80: Vertegenwoordiging van betrokkenen
1. De betrokkene heeft het recht een orgaan,
organisatie of vereniging zonder winstoogmerk
[...] **opdracht te geven** de klacht namens hem in
te dienen, namens hem de in artikelen 77, 78
en 79 bedoelde rechten uit te oefenen **en namens
hem het in artikel 82 bedoelde recht op
schadevergoeding uit te oefenen**, indien het
lidstatelijke recht daarin voorziet.

zonder opdracht (opt-out)

Art. 80: Vertegenwoordiging van betrokkenen
2. De lidstaten kunnen bepalen dat een orgaan,
organisatie of vereniging als bedoeld in lid 1 van
dit artikel, over het recht beschikt om
onafhankelijk van de opdracht van een
betrokkene in die lidstaat klacht in te dienen bij
de overeenkomstig artikel 77 bevoegde
toezichhoudende autoriteit en de in de
artikelen 78 en 79 bedoelde rechten uit te
oefenen, indien het/zij van mening is dat de
rechten van een betrokkene uit hoofde van deze
verordening zijn geschonden ten gevolge van de
verwerking.



ook vorderen van
schadevergoeding...?



moet de claimstichting
mandaat hebben van
gedupeerden..?

(142) [...] A Member State may provide for such a body, organisation or association to have the right to lodge a complaint in that Member State, independently of a data subject's mandate, and the right to an effective judicial remedy where it has reasons to consider that the rights of a data subject have been infringed as a result of the processing of personal data which infringes this Regulation.

That body, organisation or association may not be allowed to claim compensation on a data subject's behalf independently of the data subject's mandate

(142) [...] De lidstaten kunnen bepalen dat deze organen, organisaties of verenigingen over het recht beschikken om, ongeacht een eventuele machtiging door een betrokkene, in die lidstaat een klacht in te dienen en over het recht op een doeltreffende voorziening in rechte, indien zij redenen hebben om aan te nemen dat de rechten van een betrokkene zijn geschonden als gevolg van een verwerking van persoonsgegevens die inbreuk maakt op deze verordening.

Voor deze organen, organisaties of verenigingen kan worden bepaald dat zij niet het recht hebben om namens een betrokkene een vergoeding te eisen buiten de machtiging door de betrokkene om.

procedurele
autonomie

vertaalfoutje..?

Art. 80: Vertegenwoordiging van betrokkenen
2. De lidstaten kunnen bepalen dat een orgaan, organisatie of vereniging als bedoeld in lid 1 van dit artikel, over het recht beschikt om onafhankelijk van de opdracht van een betrokkene in die lidstaat klacht in te dienen bij de overeenkomstig artikel 77 bevoegde toezichhoudende autoriteit en de in de artikelen 78 en 79 bedoelde rechten uit te oefenen, indien het/zij van mening is dat de rechten van een betrokkene uit hoofde van deze verordening zijn geschonden ten gevolge van de verwerking.



ook vorderen van
schadevergoeding...?

moet de claimstichting
mandaat hebben van
gedupeerden..?

Rb A'dam 29 dec. 2021, ECLI:NL:RBAMS:2021:7647
5.21 Zowel Oracle als Salesforce voert aan dat TPC niet bevoegd is op grond van artikel 80 in verbinding met artikel 82 AVG schadevergoeding te vorderen wegens de gestelde schending van de AVG, omdat zij daartoe geen opdracht heeft ontvangen van de betrokken internetgebruikers en artikel 80 lid 1 AVG dus niet op TPC van toepassing is. In artikel 80 lid 2 wordt artikel 82 AVG niet genoemd. Oracle en Salesforce menen daarom dat de mogelijkheid om onafhankelijk van de opdracht van de betrokkene bepaalde rechten uit de AVG uit te oefenen, niet het recht op schadevergoeding van artikel 82 AVG omvat.

5.23 TPC bestrijdt dit betoog. Zij wijst daarbij op het doel en de inhoud van de AVG en het daarmee nagestreefde hoge beschermingsniveau. Schade die iemand lijdt ten gevolge van een ongeoorloofde gegevensverwerking moet "volledig en daadwerkelijk" worden vergoed. TPC wijst verder op het recht op verkrijging van een doeltreffende voorziening in rechte, de in het Unierecht verankerde beginselen van subsidiariteit en proportionaliteit en het daarmee samenhangende beginsel van procedurele autonomie.





moet de claimstichting
mandaat hebben van
gedupeerden..?

procedurele autonomie



Rb A'dam 25 oktober 2023, ECLI:NL:RBAMS:2023:6694 (TikTok)
2.27.4. De Nederlandse wetgever heeft er dus uitdrukkelijk voor gekozen om vorderingen tot schadevergoeding op grond van artikel 82 lid 1 AVG mogelijk te maken voor WAMCA-belangenorganisaties, die onafhankelijk van de opdracht van (maar wel ten behoeve van) van de betrokkenen optreden. De rechtbank volgt TikTok c.s. niet in hun betoog dat de Nederlandse wetgever hiermee een onjuiste toepassing heeft gegeven aan de AVG. In overweging 142 bij de AVG staat dat voor AVG-belangenorganisaties "kan worden bepaald dat zij niet het recht hebben om namens een betrokkene een vergoeding te eisen buiten de machtiging door de betrokkene om". Met de stelling dat het hierbij gaat om een **vertaalfout** en dat is bedoeld "kan niet worden bepaald dat zij het recht hebben om (...)", miskennen TikTok c.s. dat **elke taalversie van de AVG authentiek** is. Hun stelling vindt ook geen steun in de overige bepalingen van de AVG of in de door hen aangehaalde uitspraken van het Hof van Justitie van de Europese Unie

moet de claimstichting
mandaat hebben van
gedupeerden..?

Gerechthof A'dam 18 juni 2024, ECLI:NL:GHAMS:2024:1651
4.16.2 [...] Over de vraag welke eisen gesteld moeten worden aan op basis van deze bepaling te vergoeden immateriële schade zullen wellicht prejudiciële vragen gesteld moeten worden. **Dat geldt mogelijk ook voor de betekenis van art. 80 lid 2 AVG, in het bijzonder het opdrachtvereiste, voor een actie als de onderhavige.**



Gerechthof Amsterdam 24 sep 2024, ECLI:NL:GHAMS:2024:2661
Het is vaste jurisprudentie dat de lidstaten hun formele recht zo moeten toepassen dat de juiste werking van het Unierecht verzekerd is, maar daarmee is nog niet duidelijk dat dit opdrachtvereiste in het kader van deze Nederlandse collectieve actie reeds in de ontvankelijkheidsfase aan de orde is en evenmin dat dit zonder meer in de weg staat aan de ontvankelijkheid van TPC; **dat is een punt waarover wellicht prejudiciële vragen gesteld zullen moeten worden.**



Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

ABRvS 1 april 2020, ECLI:NL:RVS-2020:898 (Pieter Baan)

Ook als het bestaan van geestelijk letsel in [...] niet kan worden aangenomen, is niet uitgesloten dat de aard en de ernst van de normschending en van de gevolgen daarvan voor de benadeelde, meebrengen dat van de in art. 6:106, aanhef en onder b, BW bedoelde aantasting in zijn persoon 'op andere wijze' sprake is. In zo een geval zal degene die zich hierop beroept de aantasting in zijn persoon met concrete gegevens moeten onderbouwen.

Dat is slechts anders indien de aard en de ernst van de normschending meebrengen dat de in dit verband relevante nadelige gevolgen daarvan voor de benadeelde zo voor de hand liggen, dat een aantasting in de persoon kan worden aangenomen.

'aantasting in de persoon op andere wijze' kan ook schade opleveren de bewijslast ligt bij gedupeerde

aard en ernst van normschending kan impliceren dat nadelige gevolgen daarvan zo voor de hand liggen, dat aantasting in de persoon kan worden aangenomen. En dus niet met concrete gegevens hoeft te worden aangenomen.

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 4 mei 2023, C-300/21, ECLI:EU:C:2023:370 (Oostenrijser Post)

- een inbreuk [...] [voltoest] op zich niet voor de toekenning van een recht op schadevergoeding
- Art. 82, lid 1, [...] verzet [elch] tegen een nationale regel of praktijk op grond waarvan schade een bepaald bedrag kan worden vergoed
- de nationale rechtshoogte van de schade uitstaat inzake schadevergoeding beginselen van gelijkheid worden gerespecteerd

er moet wel schade zijn

maar er is géén ondergrens...!

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 14 Dec 2023, C-340/21, ECLI:EU:C:2023:986 (NAP)

- betrokkene dient te bewijzen dat de negatieve gevolgen van de inbreuk immateriële schade opleveren
- maar de verwerkingsverantwoordelijke kan bewijzen dat hij 'op geen enkele wijze verantwoordelijk is voor het schadeveroorzakend feit'
- van immateriële schade kan ook sprake zijn als het gaat om 'de vrees die een betrokkene na een inbreuk op deze verandering koestert voor mogelijk misbruik van zijn persoonsgegevens door derden'

idem Uv/Oostenrijser Post

geen aansprakelijkheid op grond van art. 82(3) AvG

idem Uv/Oostenrijser Post: geen ondergrens

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 14 December 2023, C-456/22, ECLI:EU:C:2023:98 (Gemeinde Limmendorf)

publicatie van niet-geanonimiseerde gerechtelijke uitspraak gedurende drie dagen

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 20 juni 2024, C-182/22 en 189/22, ECLI:EU:C:2024:531 (Scalable)

- **compensatoire functie** en dus géén afschrikkende of punitieve functie
- **ernst van de inbreuk of spateelbaarheid** niet relevant voor hoogte schadevergoeding
- **letselchade** weegt niet naar haar aard zwaarder dan immateriële schade
- lidstaten bepalen de **criteria** voor de begroting van de schade, mits de vergoeding volledig en daadwerkelijk is

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 20 juni 2024, C-182/22 en 189/22, ECLI:EU:C:2024:531 (Scalable)

troefing app is gehackt waardoor rekening en naam gegevens diamide kopie ID-aant, zijn gelekt

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 23 December 2023, C-667/21, ECLI:EU:C:2023:1022 (Zersicherung Nordrhein)

compensatoire functie d.w.z. volledige vergoeding van reet geleden schade en dus géén afschrikkende of punitieve functie

idem Uv/Oostenrijser Post

idem NAP: disc (art. 82(3) AvG)

Wat is schade en wie moet dit bewijzen?

HvEU 25 januari 2024, C-687/21, ECLI:EU:C:2024:72 (MediaMarktSaturn)

- **compensatoire functie** d.w.z. volledige vergoeding van concreet geleden schade en dus géén afschrikkende of punitieve functie
- **ernst van de inbreuk** niet relevant voor hoogte schadevergoeding
- **betrokkene moet bewijzen** dat hij schade heeft geleden en dat de schade gevolg is van inbreuk
- 'een **zuiver hypothetisch risico** dat een onbevoegde derde misbruik maakt van persoonsgegevens' levert nog géén immateriële schade op

idem Uv/Oostenrijser Post en Krankenversicherung

idem Uv/Oostenrijser Post en Krankenversicherung

geén ondergrens, maar 'zuiver hypothetisch' is onvoldoende

AVG-BOETES

nieuw **boetebeleid** van de toezichthouder en de onlangs aan **Kruidvat**, **Clearview** en **Uber** opgelegde boetes



1.
Boetebesluit Clearview
16 mei 2024 €30.500.000



Clearview.ai

2.
Boetebesluit Kruidvat
2 mei 2024 €600.000

3.
Boetebesluit Uber
22 juli 2024
€290.000.000(!)



AUTORITEIT
PERSOONSGEGEVENS

AP legt Clearview boete op voor illegale dataverzameling voor gezichtsherkenning

03 september 2024 Thema's: **Biometrie** Persoonsgegevens op internet

De Autoriteit Persoonsgegevens (AP) legt Clearview AI een boete van 30,5 miljoen euro en dwangsommen met een maximum van ruim 5 miljoen euro.

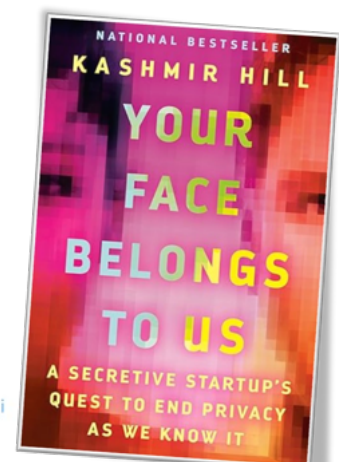
Clearview is een Amerikaans bedrijf dat gezichtsherkenningdiensten aanbiedt. Clearview heeft onder meer illegaal een database aangelegd met miljarden foto's van gezichten, waaronder van Nederlanders. De AP waarschuwt dat het ook verboden is om de diensten van Clearview te gebruiken.

Clearview is een commercieel bedrijf dat gezichtsherkenningdiensten aanbiedt aan inlichtingen- en opsporingsdiensten. Klanten van Clearview kunnen camerabeelden aanleveren om erachter te komen wat de identiteit is van personen die in beeld komen. Clearview heeft hiervoor een database met ruim 30 miljard foto's van mensen. Clearview schrapt die foto's automatisch van het internet. En zet ze vervolgens om in een unieke biometrische code per gezicht. Zonder dat deze mensen dat weten en zonder dat zij daarvoor toestemming hebben gegeven.

1.
Boetebesluit Clearview
16 mei 2024 €30.500.000



Clearview.ai





Clearview.ai

5. Clearview is gevestigd te New York, Verenigde Staten. Clearview heeft geen vestiging in Europa. Ook heeft het bedrijf geen vertegenwoordiger in de Europese Unie (hierna ook: de Unie).

6 Clearview biedt diensten aan die gebruik maken van gezichts-herkenningstechnologie. Dat wil zeggen, een algoritme dat gezichten in een afbeelding dermate nauwkeurig kan analyseren dat het vervolgens hetzelfde gezicht (en dus dezelfde persoon) op andere afbeeldingen kan herkennen.

7 Om een gezicht over meerdere afbeeldingen te kunnen herkennen maakt Clearview gebruik van een geavanceerd algoritme. [...]

- verwerking biometrische ID-gegevens
- verboden o.g.v. art. 9(1) Avg,
- behoudens uitzonderingen van art. 9(2)-Avg

8 Clearview heeft een database aangelegd die bestaat uit meer dan 30 miljard foto's (hierna: de database). [...] De foto's worden verzameld door zogeheten 'crawlers'.



Clearview.ai

5. Clearview is gevestigd te New York, Verenigde Staten. Clearview heeft geen vestiging in Europa. Ook heeft het bedrijf geen vertegenwoordiger in de Europese Unie (hierna ook: de Unie).

6 Clearview biedt diensten aan die gebruik maken van gezichts-herkenningstechnologie. Dat wil zeggen, een algoritme dat gezichten in een afbeelding dermate nauwkeurig kan analyseren dat het vervolgens hetzelfde gezicht (en dus dezelfde persoon) op andere afbeeldingen kan herkennen.

7 Om een gezicht over meerdere afbeeldingen te kunnen herkennen maakt Clearview gebruik van een geavanceerd algoritme. [...]

is de Avg eigenlijk wel van toepassing ?



8 Clearview heeft een database aangelegd die bestaat uit meer dan 30 miljard foto's (hierna: de database). [...] De foto's worden verzameld door zogeheten 'crawlers'.



Clearview.ai

Art. 3 Avg Territoriaal toepassingsgebied

1. Deze verordening is van toepassing op de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de activiteiten van een vestiging van een verwerkingsverantwoordelijke of een verwerker in de Unie, ongeacht of de verwerking in de Unie al dan niet plaatsvindt.

2. Deze verordening is van toepassing op de verwerking van persoonsgegevens van betrokkenen die zich in de Unie bevinden, doch een niet in de Unie gevestigde verwerkingsverantwoordelijke of verwerker, wanneer de verwerking verband houdt met

(a) het aanbieden van goederen of diensten aan deze betrokkenen in de Unie, ongeacht of een betaling door de betrokkenen is vereist; of

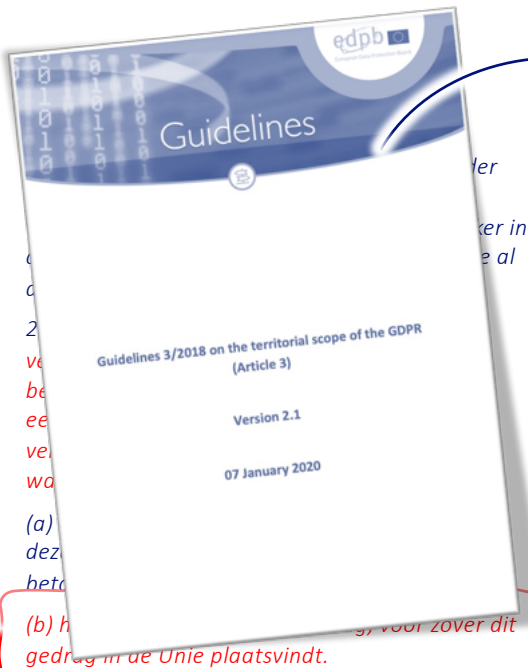
(b) het monitoren van hun gedrag, voor zover dit gedrag in de Unie plaatsvindt.

overw. 24 Preambule Avg

het **controleren** van het gedrag van de betrokkenen voor zover zich dat binnen de Unie situeert.

Om uit te maken of een verwerking kan worden beschouwd als controle van het gedrag van betrokkenen, dient te worden vastgesteld of natuurlijke personen op het internet worden **gevolgd**, en onder meer of in dat verband eventueel persoonsgegevensverwerkingstechnieken worden gebruikt waarbij een **profiel** wordt opgesteld van een natuurlijke persoon, in het bijzonder om besluiten ten aanzien van hem te nemen of om zijn persoonlijke voorkeuren, gedragingen en attitudes te **analyseren** of te voorspellen.

55



a broad range of monitoring activities, including in particular:

- behavioural advertisement
- geo-localisation activities, in particular for marketing purposes
- online tracking through the use of cookies or other tracking techniques such as fingerprinting
- personalised diet and health analytics services online
- cctv
- market surveys and other behavioural studies based on individual profiles
- monitoring or regular reporting on an individual's health status



Clearview.ai

56



61. De unieke user-ID die de first party cookie 'peerius_user' en de unieke visitor-ID die first party cookie 'unless_visitorid' aan een bezoeker koppelen, hebben het doel om terugkerende bezoekers te volgen. Dit betekent dat een bezoeker die eerder kruidvat.nl heeft bezocht, kan worden geïdentificeerd met een unieke user-ID of visitor-ID en het IP-adres.

[...]

65. Bij niet-geregistreerde bezoekers gaat het om de verwerking van een unieke user-ID of visitor-ID die inwisselbaar is met een naam. Een dergelijke online identificator geldt als persoonsgegevens in de zin van artikel 4, onder 1, AVG. Het gaat er namelijk om dat het mogelijk is dat de betrokkene direct of indirect identificeerbaar is en dat is bij bezoekers van kruidvat.nl het geval met de unieke user-ID of visitor-ID.

Conclusie op het voorgaande concludeert de AP dat A.S. Watson persoonsgegevens van de bezoekers van kruidvat.nl verwerkt

Cruciaal: «singling-out...»

«singling-out» is (nog) géén identificatie Breyer

HEU 19 oktober 2016 C-582/14 ECLI:EU:C:2016:779

48. De aanbieder van online mediadiensten lijkt dan ook te beschikken over middelen waarvan mag worden aangenomen dat zij redelijkerwijs kunnen worden ingezet om de betrokken persoon met behulp van dergelijke, te weten de bevoegde autoriteit en de in het verband te identificeren aan de hand van de bewaarde IP-adressen.

48. [I]t appears that the online media services provider has the means which may (likely) reasonably be used in order to identify the data subject, with the assistance of relevant authority and the internet service provider, on the basis of the IP addresses stored.

redelijkerwijs 'kunnen' worden ingezet om iemand te identificeren? (theoretische mogelijkheid)

redelijkerwijs 'zullen' worden ingezet om iemand te identificeren? (waarschijnlijkheid)

«singling-out» is nog géén identificatie IAB Europe

HEU 7 maart 2024 C-504/22 ECLI:EU:C:2024:124

44 [Niet staat] dat de koppeling van de in een TC string verzette informatie aan een identificator zoals het e-mail of IP-adres van het type van de betrokken gebruiker het mogelijk kan maken om een profiel van deze gebruiker op te stellen en om de persoon waar de informatie specifiek betrekking op heeft, doodkenlijk te identificeren.

45. Aanziende een gebruiker kan worden geïdentificeerd door een TC string te koppelen aan aanvullende informatie van het type van de betrokken gebruiker, is niet te worden geïdentificeerd dat de informatie specifiek betrekking op heeft, doodkenlijk te identificeren.

Transparency and Consent String ("TC string")

- een geschikte letter- en tekenset waarmee waarden van internetgebruikers worden geregistreerd
- gebundeld met "informatie van persoonsgegevens en identificatiegegevens"
- gecombineerd met cookie ("cookies-ID") en gekoppeld aan IP-adres

persoonsgegevens, of niet? Enschede: de rechtbank Overijssel

rechtbank Overijssel 2 juli 2024, ECLI:NL:RBOVEI:2024.584

10. De rechtbank merkt op dat de AP bij de weerting van de bezwaren van eiser bij herhaling uitgaat van de aanwezigheid van omstandigheden en profiel van de betrokkene in plaats van zich te baseren op onderzoek naar feiten. [...]

13. De rechtbank is van oordeel dat de AP onvoldoende heeft onderzocht of de door haar genoemde motieven het indoevend, in de gegeven situatie, mogelijk maken om de identiteit van een gebruiker van een mobiel apparaat met het blote oog te achterhalen.

De enkele stelling van de AP dat bepaalde medewerkers die redelijkerwijs zouden kunnen deze overtuigd de rechtbank niet. De AP had, getuigd op overweging 26 van de AVG moeten onderzoeken of het redelijkerwijs te verwachten is dat de genoemde middelen worden gebruikt om de natuurlijke persoon direct of indirect te identificeren, waarbij de kosten en de benodigde tijd voor identificatie met in achtneming van de beschikbare technologie op het tijdstip van verwerken en de technologische ontwikkelingen betrokken hadden moeten worden.

verkeerde maatstaf!

groot erom wat redelijkerwijs is te verwachten niet om wat theoretisch mogelijk zou kunnen zijn.!

persoonsgegeven, een relatief begrip Gesamtverband /Scania

HEU 9 november 2023, C-328/22, ECLI:EU:C:2023.837

47. [...] [H]et VIN moet worden vermeld op het kentekenbewijs van een voertuig, evenals de naam en het adres van de houder van dat kentekenbewijs. Bovendien kan een natuurlijke persoon [...] in dat kentekenbewijs worden aangeduid als eigenaar van het voertuig of als een persoon die in een andere juridische hoedanigheid dan die van eigenaar over het voertuig kan beschikken.

48. Gelet daarop vormt het VIN een persoonsgegeven in de zin van artikel 4, punt 1, AVG van de natuurlijke persoon die op hetzelfde kentekenbewijs is vermeld, voor zover degene die er toegang toe heeft over de middelen kan beschikken om het redelijkerwijs in te zetten voor de identificatie van de eigenaar van het voertuig of van een persoon die in een andere juridische hoedanigheid dan die van eigenaar over het betrokken voertuig kan beschikken.

AUTORITEIT PERSOONSGEGEVENS

AP legt Uber boete op van 290 miljoen euro om doorgifte data chauffeurs naar VS

26 augustus 2024

De Autoriteit Persoonsgegevens (AP) legt Uber een boete op van 290 miljoen euro. De AP heeft geconstateerd dat Uber persoonsgegevens van Europese taxichauffeurs heeft doorgegeven naar de Verenigde Staten (VS) en dat Uber daarbij de gegevens onvoldoende heeft beschermd. Dit is volgens de AP een ernstige overtreding van de Algemene verordening gegevensbescherming (AVG). Inmiddels heeft Uber de overtreding beëindigd.

"In Europa beschermt de AVG de grondrechten van mensen, door te eisen dat bedrijven en overheden zorgvuldig met persoonsgegevens omgaan" zegt AP-voorzitter Aleid Wolfsen. Maar buiten Europa is dat helaas niet vanzelfsprekend. Denk aan overheden die op grote schaal data kunnen aftappen."

"Daarom zijn bedrijven meestal verplicht extra maatregelen te nemen als zij persoonsgegevens van Europeanen buiten de Europese Unie opslaan. Uber heeft het in de AVG vereiste niveau van bescherming voor chauffeurs niet gewaarborgd voor de doorgifte van gegevens naar de VS. Dat is zeer ernstig."

3. Boetebesluit Uber 22 juli 2024 €290.000.000(!)



géén gebruik
meer van SCC's

gecertificeerd
onder DPF

111. De AP komt tot de conclusie dat UBV (als exporteur) van 6 augustus 2021 tot 27 november 2023 niet over een wettig doorgiftemechanisme beschikte voor de doorgifte van persoonsgegevens van chauffeurs vanuit de EER naar de Verenigde Staten. De AP heeft van Uber geen aanvraag inzake andere geschikte doorgifte-instrumenten uit hoofde van artikel 46 AVG ontvangen.⁸⁰ De AP stelt derhalve vast dat Uber gedurende de eerdergenoemde periode in overtreding was van artikel 44 AVG.



81

142. De EDPB heeft in de plenaire vergadering van 24 mei 2023 ingestemd met de definitieve tekst van de Guidelines 04/2022 on the calculation of administrative fines under the GDPR (hierna: de Richtsnoeren). De AP zal deze Richtsnoeren toepassen op deze zaak.¹¹⁷ De (nationale) beleidsregels van de AP over het bepalen van de hoogte van bestuurlijke boetes zijn, voor zover thans relevant, ingetrokken.¹¹⁸



7-juni-2023

Nieuw boetebeleid voor overtredingen AVG

07 juni 2023 Thema's: [internationale samenwerking; AVG algemeen](#)

Er zijn nieuwe regels van kracht voor de berekening van boetes voor bedrijven die de Algemene verordening gegevensbescherming (AVG) overtreden. Deze nieuwe regels zijn opgesteld door de European Data Protection Board (EDPB), het samenwerkingsverband van Europese privacytoezichthouders. Met de nieuwe regels berekenen alle privacytoezichthouders in de Europese Unie (EU) voortaan op dezelfde manier de hoogte van boetes.

6-december-2023

Home > Documenten >

Boetebeleidsregels Autoriteit Persoonsgegevens 2023

06 december 2023 Thema: [AVG algemeen](#)

Met de boetebeleidsregels berekent de Autoriteit Persoonsgegevens (AP) de hoogte van bestuurlijke boetes.¹¹⁹

12-december-2023

STAATSCOURANT

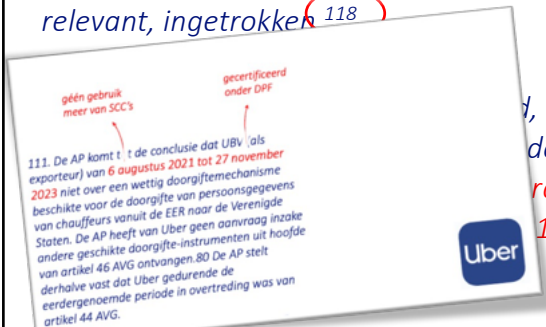
Nr. 34501
12 december
2023

Beleidsregels van de Autoriteit Persoonsgegevens van 6 juni 2023 met betrekking tot het bepalen van de hoogte van bestuurlijke boetes (Boetebeleidsregels Autoriteit Persoonsgegevens 2023)

De Autoriteit Persoonsgegevens heeft,

gelet op de artikelen 4(8) en 5(4), tweede lid, van de Algemene wet bestuursrecht, artikel 83 van de Algemene verordening gegevensbescherming, artikelen 14, derde lid, 17, 18 en 21a, vierde lid, van de Uitvoeringswet Algemene verordening gegevensbescherming, artikel 211a van de Klantenwet, artikel 4.1, eerste lid, van de Wet bestuursrechtelijke persoons, artikel 26a van de Wet privacygegevens, artikelen 27, 28b, 31, 31a en 31b van de Wet justitiële en strafvorderlijke gegevens en artikel 15.4, vierde en vijfde lid, van de Toezichtwet, en in aanmerking van de Circulaire 04/2023 en 05a

82



..., van de AVG
de jaarmet.
rd, zodat het
1,369 miljard



AG Medina Conclusie 12 september 2024 in C383/23,
ECLI:EU:C:2024:752

bij de toepassing van het begrip «onderneming» in
het kader van de vaststelling van de daadwerkelijke
geldboete moet worden beoordeeld

- (1) of de moedermaatschappij haar beslissings-
bevoegdheid heeft uitgeoefend met betrekking
tot de specifieke activiteiten van de
verwerkingsverantwoordelijke die betrokken is bij
de inbreuk(en) op de AVG
- (2) of een specifieke verwerking van gegevens in
strijd met de AVG betrekking heeft op de
betrokken onderneming en/of de gehele groep
- (3) of er meer dan één onderneming van de groep
betrokken was bij de inbreuk(en) op de AVG

in Denemarken door straf-
rechter opgelegde boete
vanwege overtreding Avg



toezichthouder kan dus niet
zonder meer uitgaan van de
wereldwijde groepsomzet
moet kijken naar de omzet
die verband houdt met de
overtreding(!)

rb DHG 31 mrt 2021,
ECLI:NL:RBDHA:2021:30
90 (Haga ziekenhuis)

boete gematigd met ca. 30
procent (€150.000) van
€460.000 naar €310.000

rb DHG 8 oktober 2024
ECLI:NL:RBDHA:16324
(Mobiele Camera's)

boete gematigd met 40 procent
(€20.000) van €50.000 naar
€30.000

boete van €525.000
gematigd met 100 procent
naar nihil

rb A'dam 10 aug. 2023,
ECLI:NL:RBAMS:2023:50
74 (DPG)

boete gematigd met ca. 20
procent (€162.000) van
€830.000 naar €668.000

rb Gldrland 17 juli 2023,
ECLI:NL:RBGEL:2023:4071
(BKR)



*DAT WAS HET..!
vragen?*

g.j.zwenne@law.leidenuniv.nl