

DE VLAAMSE MINISTER VAN WELZIJN VOLKSGEZONDHEID EN GEZIN

## **NOTA AAN DE LEDEN VAN DE VLAAMSE REGERING**

**Betreft: Ontwerp van decreet tot oprichting van het begeleidend comité voor de opvolging van de monitoring van personeelsgegevens in het kader van de Vlaamse Intersectorale Akkoorden voor de social/non-profitsectoren**

### **Definitieve goedkeuring**

Bijlagen:

- het ontwerp van decreet;
- de bijbehorende memorie van toelichting;
- het advies van de SAR WGG van 3 december 2018;
- het advies van de SARC van 3 december 2018;
- het advies van de SERV van 3 december 2018;
- het advies 64.902/1 van de Raad van State, bekomen op 15 januari 2019.

### **1. SITUERING**

Op 16 november 2018 heeft de Vlaamse Regering voornoemd voorontwerp van decreet principieel goedgekeurd en werd de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin gelast voor dit voorontwerp van decreet het advies in te winnen van de SAR WGG, de SARC en de SERV. Hun advies werd gevraagd binnen een termijn van tien werkdagen omwille van de spoedeisendheid. De Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin werd gemachtigd te beoordelen of voornoemde adviezen aanleiding kunnen geven tot aanpassing van de door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst.

De Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin werd ook gelast het advies in te winnen van de Raad van State met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van 30 dagen, met toepassing van artikel 84, §1, eerste lid, 2<sup>o</sup>, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, als de Vlaamse minister oordeelt dat voornoemde adviezen geen aanleiding geven tot aanpassing van de door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst.

De adviezen van de SAR WGG, de SARC en de SERV werden verleend op 3 december 2018. Deze adviezen gaven geen aanleiding tot aanpassing van de door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst (zie verder punt 6. van deze nota).

De Raad van State ontving de adviesvraag op 6 december 2018 en gaf zijn advies op 15 januari 2019.

In punt 2. van deze nota wordt het advies van de Raad van State besproken en wordt vermeld welk gevolg eraan gegeven werd.

## 2. **BESPREKING VAN HET ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE**

Hieronder wordt het advies van de Raad van State toegelicht. Waar opportuun wordt het ontwerp van decreet aangepast rekening houdend met het advies van de Raad van State.

- a) Uit de artikelen 3 en 4 van het voorontwerp blijkt dat de opdrachten van het Begeleidend Comité betrekking hebben op de monitoring van personeelsgegevens, waarbij onder meer sprake is van het sluiten van een "informatie- en beveiligingsovereenkomst" en van beslissingen over de "aanvraag van personeelsgegevens". Aldus rijst de vraag of het voorontwerp betrekking heeft op de verwerking van persoonsgegevens. Weliswaar wordt in de memorie van toelichting vooropgesteld dat het Begeleidend Comité "louter gepseudonimiseerde gegevens [zal] ontvangen", doch dit blijkt niet uit de tekst van het voorontwerp. Uit de memorie blijkt voorts dat de overeenkomst die krachtens artikel 4, 2<sup>o</sup>, van het voorontwerp wordt gesloten, afspraken bevat over "de privacy van de persoonsgegevens, om de gegevens van individuele organisaties te beschermen en over de beveiliging van de gegevens." Bijgevolg moet worden aangenomen dat het voorontwerp betrekking heeft op de verwerking van persoonsgegevens, zowel van de personeelsleden als van de betrokken organisaties.
- Artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 'betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)', gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, in dit geval de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 'tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit', te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking.
- Uit het dossier blijkt niet dat het voorontwerp om advies werd voorgelegd aan de Gegevensbeschermingsautoriteit, hetgeen alsnog zal moeten gebeuren.

### Antwoord:

Het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit werd niet gevraagd, en dit omwille van volgende redenen.

Dit ontwerp van decreet heeft louter de oprichting van het Begeleidend Comité tot doel. Dit Comité is een overleg- en beslissingsorgaan dat beslist over de ontwikkeling en aanwending van producten in het kader van de opvolging van de monitoring van de personeelsgegevens.

Dit Comité treedt niet op als gegevensverwerker, heeft geen toegang tot de personeelsgegevens en heeft geen enkele operationele verwerkingsopdracht. Dit Comité duidt een Gegevensverwerker aan en neemt enkel kennis van de producten die worden aangeleverd door de Gegevensverwerker. Zoals in artikel 2. bepaald, bestaan deze producten uit monitoringrapporten, tabellen en simulaties en op gegregeerd niveau verwerkte loon- en tewerkstellingsgegevens.

Dit decreet heeft niet tot doel om de verwerking van persoonsgegevens op zich te regelen.

De opdrachten en bevoegdheden die het decreet toekent aan het Begeleidend comité situeren zich uitsluitend op beheersmatig niveau.

Teneinde dit in het decreet duidelijker te stellen, werd artikel 4 op volgende punten aangepast.

"Art. 4. De opdracht van het Begeleidend Comité, vermeld in artikel 3, bestaat uit:  
(...)"

7° beslissen over de verdere aanwending van de producten ~~en de personeelsgegevens in overeenstemming met de privacyregelgeving en~~, in voorkomend geval, daarover overeenkomsten sluiten;  
8° beslissen over toegangsmechanismen tot de producten ~~en personeelsgegevens~~;  
9° aanduiden van één of meerdere gegevensverwerkers en het omschrijven van hun opdracht;  
10° periodiek rapporteren over de monitoring van personeelsgegevens aan de partijen van de Vlaamse Intersectorale Akkoorden voor de social/non-profitsectoren."

Daarenboven wordt in artikel 2 een definitie voor personeelsgegevens toegevoegd, waaruit ook blijkt dat de producten steeds op basis van gepseudonimiseerde en geaggregeerde loon- en tewerkstellingsgegevens worden gemaakt.

Dit decreet zal worden uitgevoerd met een besluit van de Vlaamse Regering. Dit besluit zal de voorwaarden aangaande de uitvoering van de opdrachten van het Comité bepalen en hierbij ook de voorwaarden en de waarborgen bepalen waaraan de aangeduide Gegevensverwerker en het proces van de gegevensverwerking moeten voldoen. Het spreekt voor zich dat dit ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering wel ter advies zal worden voorgelegd aan de Gegevensbeschermingsautoriteit. Daarin zal immers het regelgevend kader voor de gegevensverwerking worden vastgelegd.

Het Departement Welzijn, Volksgezondheid en Gezin, is momenteel als enige aangeduid als gegevensverwerker om producten te ontwikkelen. Als gegevensverwerker dient het Departement te beschikken over de nodige machtigingen/beraadslagingen en in regel te zijn met de privacyregelgeving. Het Departement zal instaan voor de verwerking van personeelsgegevens die afkomstig zijn van bevoegde instellingen (federaal, regionaal) en deze omzetten in producten, zijnde op geaggregeerd niveau verwerkte loon- en tewerkstellingsgegevens. Op dit ogenblik zullen de personeelsgegevens aangeleverd worden door de Kruispuntbank van de Sociale Zekerheid.

- b) Luidens artikel 4 van het voorontwerp bestaat de opdracht van het Begeleidend Comité "minstens uit" de in dat artikel opgesomde opdrachten. In de memorie van toelichting wordt dienaangaande gesteld dat de lijst van opdrachten "niet-exhaustief [is], aangezien het comité nog bijkomende opdrachten zou kunnen uitvoeren, indien deze kaderen binnen de kernopdracht van het comité, met name de opvolging van de monitoring van personeelsgegevens in het kader van de Vlaamse Intersectorale Akkoorden voor de social/non-profitsectoren".
- Voor zover het Begeleidend Comité op eigen initiatief of de Vlaamse Regering op grond van de algemene uitvoeringsbevoegdheid ex artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen' bijkomende opdrachten zou opnemen of toekennen die redelijkerwijze geacht kunnen worden te passen binnen de opdracht die in artikel 3 van het voorontwerp op algemene wijze is omschreven, is de in artikel 4 opgenomen regeling aanvaardbaar. Het zou de Vlaamse Regering evenwel niet toekomen om zonder uitdrukkelijke decretale machtiging bijkomende opdrachten toe te kennen aan het Begeleidend Comité die de bij artikel 3 van het voorontwerp bepaalde opdracht van dat comité te buiten gaan.

#### Antwoord:

Als gevolg van deze opmerking werd een technische aanpassing in het ontwerp van decreet doorgevoerd. De opdrachten van het Begeleid Comité zijn nu limitatief opgesomd. De Vlaamse Regering kan wel bijkomende opdrachten van het Begeleidend Comité bepalen, indien deze opdrachten kaderen binnen de doelstelling vermeld in artikel 3, met name opvolging van de monitoring van personeelsgegevens in het kader van de Vlaamse Intersectorale Akkoorden voor de social/non-profitsectoren

- c) In artikel 4, 2° en 7°, van het voorontwerp wordt telkens bepaald dat het Begeleidend Comité met betrekking tot een bepaalde aangelegenheid overeenkomsten kan sluiten. Het is evenwel geenszins duidelijk wie partij zijn bij deze overeenkomsten, wat dient te worden verholpen.

Antwoord:

De informatie- en beveiligingsovereenkomst wordt gesloten tussen de leden van het Begeleidend Comité.

Wat betreft de aanwending van de producten kunnen ook met andere instanties dan de leden overeenkomsten worden gesloten. Gezien dit niet vooraf limitatief te bepalen is, en om te vermijden dat het decreet dan telkens zou moeten worden aangepast, wordt gekozen voor deze algemene formulering.

- d) In artikel 4, 4°, van het voorontwerp dient te worden verduidelijkt welke de "bevoegde instellingen" zijn waar personeelsgegevens kunnen worden aangevraagd.

Antwoord:

De personeelsgegevens zullen opgevraagd worden bij authentieke bronnen. Op dit ogenblik zal de gegevensopvraging gebeuren bij de Kruispuntbank van de Sociale zekerheid voor het gebruik van de personeelsgegevens. Om te vermijden dat het decreet zou moeten worden aangepast indien andere authentieke bronnen dienen te worden geraadpleegd of de regelgeving en/of organisatie van deze instanties zou wijzigen, wordt gekozen voor deze algemene formulering.

- e) In artikel 5, tweede lid, 1°, van het voorontwerp wordt de Vlaamse Regering gemachtigd "om de representatieve werknemers- en werkgeversorganisaties die vertegenwoordigd worden in het Begeleidend Comité" te bepalen. Het Grondwettelijk Hof heeft het ontbreken van objectieve representativiteitscriteria, in casu in de regeling opgenomen in artikel 2, § 2, eerste lid, van de wet van 29 mei 1952 'tot inrichting van de Nationale Arbeidsraad', en de ruime machtiging die op het vlak van de benoeming van de werkende leden van de Nationale Arbeidsraad aan de Koning werd verleend, niet in strijd bevonden met de grondwettelijke beginselen van de gelijkheid en de niet-discriminatie, maar het Hof benadrukte wel dat een dergelijke machtiging de Koning "geenszins toe[staat] af te wijken van het beginsel naar hetwelk een verschil in behandeling, dat door een norm tussen verschillende categorieën van personen in het leven wordt geroepen, dient te berusten op objectieve en redelijke verantwoording die wordt beoordeeld met inachtneming van het doel en de gevolgen van de bestreden maatregel. Het staat aan de administratieve rechter de beslissing te vernietigen waarmee de Koning de kandidatuur van een vakorganisatie zou hebben aangenomen of verworpen door zich te baseren op een onwettige of discriminerende opvatting van het begrip «representativiteit»". Bij het bepalen van de representatieve werknemers- en werkgeversorganisaties die deel zullen uitmaken van het Begeleidend Comité zal de Vlaamse Regering met deze rechtspraak rekening dienen te houden.

Antwoord:

De Vlaamse Regering zal er bij het bepalen van de representatieve werknemers- en werkgeversorganisaties over waken dat verschillende sub-domeinen binnen de sociale/non-profitsectoren vertegenwoordigd zijn. Alle partijen die bij de VIA-akkoorden betrokken waren, zullen hierbij evenredig vertegenwoordigd zijn.

- f) Artikel 6 van het voorontwerp bepaalt dat de Vlaamse Regering "de werking van het Begeleidend Comité" regelt. Uit de memorie van toelichting blijkt dat het Begeleidend Comité haar werking verder zal kunnen regelen in een huishoudelijk

reglement, daarbij rekening houdend met de door de Vlaamse Regering vastgestelde regels. Van die bevoegdheid van het Begeleidend Comité wordt het best ook uitdrukkelijk melding gemaakt in artikel 6 van het voorontwerp.

Antwoord:

Deze aanpassing werd in het voorontwerp van decreet ingevoerd. In art. 6 is nu bepaald dat het Begeleidend Comité haar werking verder regelt in een huishoudelijk reglement, daarbij rekening houdend met de door de Vlaamse Regering vastgestelde regels.

### **3. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP**

De werkingskosten van het Begeleidend Comité kunnen volledig gedragen worden binnen de werkingskredieten van het Departement Welzijn, Volksgezondheid en Gezin. Op dit moment bestaat er al een gemengde Stuurgroep Personeelsgegevens die dezelfde taken opneemt die het Begeleidend Comité zal uitvoeren. Derhalve is er geen weerslag op de begroting van de Vlaamse Gemeenschap.

Het gunstig advies van de Inspectie van Financiën werd verleend op 23 oktober 2018. De Inspectie van Financiën gaat akkoord dat er geen budgettaire weerslag is van het voorontwerp van decreet en geeft aan dat het begrotingsakkoord niet vereist is, overeenkomstig artikel 6, § 5, van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en -opmaak.

### **4. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE LOKALE BESTUREN**

Er is geen weerslag op de ontvangsten, de werkingsuitgaven, de personeelsinzet, de investeringen en de schuld van de lokale besturen.

### **5. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN**

Er is geen weerslag op het personeelsbestand en de personeelsbudgetten van de Vlaamse overheid.

### **6. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING**

#### 1 Wetgevingstechnisch en taalkundig advies

Het voorontwerp van decreet werd aangepast aan het wetgevingstechnisch en taalkundig advies nr. 2018/469 van 24 oktober 2018.

#### 2 Reguleringsimpactanalyse.

Aangezien het gaat om een ontwerp van decreet met een beperkte draagwijdte, namelijk de oprichting van een Begeleidend Comité, is de reguleringsimpactanalyse niet van toepassing op dit ontwerp van decreet.

#### 3 Advies van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen en van de strategische adviesraden

De Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen (SERV) heeft op 3 december 2018 een gunstig advies uitgebracht.

De Strategische Adviesraad voor het Vlaamse Welzijns-, Gezondheids- en Gezinsbeleid (SAR WGG) heeft op 3 december 2018 een gunstig advies uitgebracht.

De Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media (SARC) heeft op 3 december 2018 een gunstig advies uitgebracht. Met de bekommernis van de SARC dat de vertegenwoordiging in het Begeleidend Comité op de juiste manier moet gebeuren, zodat verschillende sub-domeinen binnen de sociale/non-profitsectoren vertegenwoordigd zijn, zal rekening worden gehouden bij de opmaak van het bijhorende besluit van de Vlaamse Regering.

## **7. VOORSTEL VAN BESLISSING**

De Vlaamse Regering beslist:

1. haar goedkeuring te hechten aan bovengenoemd ontwerpdecreet en aan de bijbehorende memorie van toelichting;
2. de Vlaamse minister, bevoegd door de bijstand aan personen en voor het gezondheidsbeleid, te gelasten voornoemd ontwerpdecreet en de bijbehorende memorie van toelichting, in naam van de Vlaamse Regering, in te dienen bij het Vlaams Parlement.

De Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin,

Jo VANDEURZEN