

DE MINISTER-PRESIDENT VAN DE VLAAMSE REGERING, DE VLAAMSE MINISTER VAN BINNENLANDS BESTUUR, INBURGERING, WONEN, GELIJKE KANSEN EN ARMOEDEBESTRIJDING,  
DE VLAAMSE MINISTER VAN CULTUUR, MEDIA, JEUGD EN BRUSSEL,  
DE VLAAMSE MINISTER VAN MOBILITEIT, OPENBARE WERKEN, VLAAMSE RAND, BUITENLANDS BELEID, ONROEREND ERFGOED EN DIERENWELZIJN,  
DE VLAAMSE MINISTER VAN WELZIJN, VOLKSGEZONDHEID EN GEZIN,  
DE VLAAMSE MINISTER VAN WERK, ECONOMIE, INNOVATIE EN SPORT,  
DE VLAAMSE MINISTER VAN BEGROTING, FINANCIËN EN ENERGIE,  
DE VLAAMSE MINISTER VAN OMGEVING, NATUUR EN LANDBOUW,

## NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

**Betreft:** Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot uitvoering van artikel 190 van het decreet van 8 juni 2018 houdende de aanpassing van de decreten aan de 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)  
Goedkeuring na advies Raad van State en advies VTC

### 1. INHOUDELIJK

#### 1.1 Situering

Op 30 mei werd het decreet *houdende de aanpassing van de decreten aan de 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)*, hierna het AVG-decreet, door het Vlaams Parlement aangenomen en door de Vlaamse Regering op 8 juni bekrachtigd en afgekondigd. Dit decreet brengt de bestaande decreten in overeenstemming met de bepalingen van de algemene verordening gegevensbescherming (AVG).

Naar analogie met het voornoemde decreet zijn ook alle besluiten van de Vlaamse Regering in overeenstemming met de AVG gebracht. Op 25 januari 2018 keurde de Vlaamse Regering het besluit *houdende aanpassing van de besluiten van de Vlaamse Regering aan de 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)* goed.

Op 26 september 2018 bracht de Gegevensbeschermingsautoriteit (GBA) advies nr. 88/2018 uit over het voorontwerp van voornoemd besluit van de Vlaamse Regering. Omdat volgens de GBA het voornoemde ontwerp van besluit onlosmakelijk verbonden is met het AVG-decreet, heeft de GBA uit eigen beweging in haar advies opmerkingen over het AVG-decreet geformuleerd.

In de nota aan de Vlaamse Regering bij de tweede principiële goedkeuring op 14 december 2018 van het voorontwerp besluit *tot aanpassing van de besluiten van de Vlaamse Regering aan de AVG* (VR 2018 1412 DOC.1542/1), werd aangegeven dat de opmerkingen en suggesties van de GBA omtrent de decretale uitzonderingsbepalingen op de rechten van de betrokkenen bij onderzoeken door toezicht-, inspectie- en auditdiensten, verwerkt worden in een afzonderlijk voorontwerp van besluit op basis van artikel 190 van het AVG-decreet (suggestie van de GBA in punt 42). Artikel 190 van het AVG-decreet machtigt immers de Vlaamse Regering onder bepaalde voorwaarden om decretale bepalingen aan te passen aan de AVG en die vervolgens door het Vlaams Parlement te laten bekrachtigen.

Het voorontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot uitvoering van artikel 190 van het decreet van 8 juni 2018 houdende de aanpassing van de decreten aan de 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) werd door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurd op 15 maart 2019 met het oog op adviesaanvraag aan de Raad van State (VR 2019 1503 DOC.0329).

## 1.2 Bespreking van advies 65.697/3 d.d. 17 april 2019 van de Raad van State

De Raad van State heeft bedenkingen bij de rechtsgrond, nl. artikel 190 van het decreet van 8 juni 2018. Het invoeren van nieuwe beperkingsmaatregelen ter uitvoering van artikel 23 kan niet worden ingepast in de delegatie aan de Vlaamse Regering, voorzien in artikel 190 van het decreet van 8 juni 2018.

- ⇒ Met voorliggend ontwerpbesluit worden echter geen nieuwe beperkingsmaatregelen ingevoegd. Integendeel, aan de bekommernissen, gesteld door de Gegevensbeschermingsautoriteit, wordt tegemoetgekomen zodat de rechten van de betrokkenen die het voorwerp uitmaken van een inspectie of controle, beter worden gegarandeerd, namelijk:
  - er wordt gepreciseerd hoe lang de voorbereidende werkzaamheden die de schorsing van de rechten kunnen verantwoorden, maximaal zal duren: in het tweede lid van de inspectiebepalingen is telkens toegevoegd dat de duur van de voorbereidende werkzaamheden in het geval beslist wordt gebruik te maken van de afwijkmogelijkheid wanneer een verzoek tot uitoefening van de rechten wordt ingediend, niet meer mag bedragen dan een jaar vanaf de ontvangst van het verzoek;
  - door invoeging van een nieuw vierde lid, nl. dat de afwijkmogelijkheid geen betrekking heeft op de gegevens die los staan van het voorwerp van het onderzoek dat of van de controle die de weigering of beperking van de rechten rechtvaardigt, wordt benadrukt dat de reikwijdte van de beperkingen beperkt worden tot het minimum (en dus de rechten, vermeld in artikel 13, lid 1, b) en artikel 14, lid 1, b) en artikel 16 AVG, nl. recht op info inzake de contactgegevens van de functionaris en recht op rectificatie, gegarandeerd blijven);
  - omdat de GBA had aangegeven dat de VTC onmogelijk kan tussenkomen in elk dossier van de in het decreet voorziene gevallen en daarom van oordeel is dat de betrokkene in eerste lijn zijn weg moet vinden bij de bevoegde functionaris voor gegevensbescherming en zodoende de rechten van de betrokkene in praktijk beter kunnen worden gegarandeerd, is via een aanpassing van het vijfde lid en invoeging van een nieuw zesde tot en met achtste lid voorzien dat bij een verzoek vanwege de betrokkene niet de VTC maar wel de betreffende functionaris voor gegevensbescherming moet reageren. In haar advies stelt de VTC (zie verder) dat hiermee effectief meer beschermende maatregelen worden ingevoerd.
  
- ⇒ Het is aldus duidelijk dat door de voorliggende aanpassingen de rechten van de betrokkene beter worden gegarandeerd en er dus geen sprake is van nieuwe inperking van de rechten

van de betrokkene. Vandaar dat er beroep kan worden gedaan op artikel 192 van het AVG-decreet dat voorziet dat de Vlaamse Regering de decreten kan aanpassen aan de AVG voorzover in geen nieuwe beperkingen worden voorzien. Er worden door voorliggende aanpassingen meer waarborgen geboden aan de natuurlijke personen ten aanzien van wie de betrokken persoonsgegevens worden verwerkt in het kader van een controle of inspectie.

Ook al is voorliggend ontwerp tot stand gekomen n.a.v. het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit nr. 88/2018 van 26 september 2018 en worden ingevolge dat advies via voorliggend ontwerp de inspectiebepalingen aan het voornoemd advies aangepast, is de Raad van State van oordeel dat over het ontwerp van besluit het advies van de toezichthoudende autoriteit, zijnde de Gegevensbeschermingsautoriteit, moet worden ingewonnen.

- ⇒ Inmiddels werd bij artikel 10/1 van het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens opgericht. De Vlaamse toezichtcommissie (VTC) is een autonome dienst met rechtspersoonlijkheid en is als toezichthoudende autoriteit voor de verwerking van persoonsgegevens in de zin van artikel 36, lid 4, van de AVG verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van de AVG door de instanties. Ingevolge artikel 51, lid 1, van de AVG kan immers elke lidstaat één of meer onafhankelijke overheidsinstanties, verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van deze verordening, oprichten. Sinds de bekendmaking van de aanstelling van de leden van de VTC door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad d.d. 29 maart 2019, is de VTC ingevolge artikel 10/4, §1, van voornoemd decreet bevoegd om hetzij uit eigen beweging, hetzij op verzoek van het Vlaams Parlement of de Vlaamse Regering adviezen te verstrekken omtrent elke aangelegenheid met betrekking tot de verwerkingen van persoonsgegevens. Vandaar dat over het voorliggend ontwerp van besluit het advies van de VTC werd ingewonnen (zie verder 1.3.).

Verder heeft de Raad van State volgende inhoudelijke opmerkingen:

- Het valt volgens de Raad van State niet goed in te zien hoe met het ontworpen tweede lid wordt tegemoetgekomen aan de opmerking van de Gegevensbeschermingsautoriteit dat de schorsing van de in artikel 23, lid 1, van de AVG vermelde rechten en verplichtingen slechts een tijdelijk karakter kan hebben wanneer niet wordt voorzien in een maximumtermijn.
  - ⇒ De VTC (zie verder) oordeelt dat het ontworpen tweede lid tegemoet komt aan de kritiek in het advies van de GBA dat er geen exacte termijn werd bepaald. De VTC benadrukt dat – zoals ook voorzien in de tekst – het gebruik maken van de afwijkmogelijkheid niet de standaardprocedure mag zijn en dat telkens een gemotiveerde beslissing moet worden genomen.
- In de tweede zin van het ontworpen zesde lid maakt de Raad van State de suggestie de woorden “De informatie over die weigering of die beperking” te vervangen door de woorden “De verdere informatie over de nadere redenen voor die weigering of die beperking”.
  - ⇒ Het zesde lid wordt telkens in de 36 inspectiedecreten in die zin ter verduidelijking aangepast.
- Volgens de Raad van State is het raadzaam om het negende lid aan te vullen met de woorden “De betrokkene wordt hiervan onverwijld op de hoogte gebracht.”, nl. dat nadat het onderzoek is afgesloten, de betrokkene op de hoogte wordt gebracht dat zijn rechten van de AVG opnieuw worden toegepast.
  - ⇒ De VTC (zie verder) heeft geen bedenkingen bij het ontworpen negende lid (het huidige vierde lid van het AVG-decreet van 8 juni 2018). Op de suggestie van de Raad van State wordt daarom niet ingegaan.
- Omtrent het tiende lid heeft de Raad van State vragen wat er gebeurt indien de reactie van het openbaar ministerie of van de onderzoeksrechter uitblijft.
  - ⇒ De VTC (zie verder) heeft geen opmerkingen over het tiende lid dat reeds was voorzien in het AVG-decreet van 8 juni 2018. Deze bepaling wordt dan ook niet aangepast om het lopende onderzoek niet te belemmeren. Zoals de Raad van State suggereert, kan

het aangewezen zijn dat tussen de betrokken controle-, inspectie- of auditdienst enerzijds en de gerechtelijke overheid anderzijds afspraken hieromtrent worden gemaakt.

- De omstandigheid dat er tot op heden geen verzoeken overeenkomstig de AVG zijn ontvangen en geen geschillen aanhangig zijn gemaakt, wijst er volgens de Raad van State op dat er geen behoefte is aan terugwerkende kracht.
  - ⇒ Daarom wordt artikel 37 (terugwerkende kracht) uit het ontwerp weggelaten.

### 1.3 Bespreking van advies 2019/16 d.d. 3 juli 2019 van de Vlaamse toezichtcommissie (VTC)

De VTC blijft het, alhoewel te begrijpen vanuit praktische overwegingen, betreuren dat de aanpassingen gebeuren via een besluit van de Vlaamse Regering - ondanks de voorziene bekrachtiging door het Vlaams Parlement. Zij kan dit wel aanvaarden voor zover het slechts de wijziging van een bestaande decretale regeling betreft waarin de afwijkingen al waren opgenomen (via het AVG-decreet) om deze in overeenstemming te brengen met de AVG en op grond van de bijkomende waarborgen die met het ontwerp geboden worden. Ze wijst er op dat de bekrachtiging door het Vlaams Parlement best binnen de kortst mogelijke termijn gebeurt.

De VTC gaat verder na in hoeverre de bepalingen van het ontwerp in overeenstemming zijn met de AVG. Voor het onderzoek van de bepalingen werden ter vergelijking eerst de bestaande bepalingen zoals ingevoerd door het AVG-decreet vermeld en dan de bepalingen van het ontwerp die ze zullen vervangen:

- De VTC is van oordeel dat met de aanpassingen in het eerste en tweede lid wordt tegemoet gekomen aan het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit (GBA).
- Wat betreft het nieuwe derde lid (de bewaartermijn) wijst de VTC erop dat indien de bestaande wetgeving geen uitdrukkelijke bewaartermijn voorziet, de bewaartermijnen in het register van verwerkingsactiviteiten (artikel 30 AVG) moeten worden opgenomen.
  - ⇒ Dit aandachtspunt zal aan de leden van de juridische werkgroep AVG, ressorterend onder het Stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, worden meegedeeld.
- De beperking, voorzien in het nieuwe vierde lid, vindt de VTC voldoende.
- Wat betreft de aanpassing in het vijfde lid en het nieuwe zesde tot en met achtste lid, is de VTC van oordeel dat hiermee effectief meer beschermende maatregelen worden ingevoerd. Ze merkt op dat (i.t.t. de federale wetgeving die de inspiratiebron vormde), in het Vlaamse ontwerp de functionaris terecht minder de verantwoordelijkheid van de verwerkingsverantwoordelijke overneemt. De VTC beklemtoont in haar advies dat de verwerkingsverantwoordelijke die de beslissing moet nemen en motiveren. De functionaris heeft enkel een adviserende rol ten opzichte van de verwerkingsverantwoordelijke.
  - ⇒ Dit aandachtspunt zal eveneens aan de voornoemde werkgroep AVG worden meegedeeld, nl. dat conform de AVG de rol van de functionaris een adviserende functie is.
- De VTC wijst er op dat in het kader van de delegatie op basis van artikel 190 van het AVG-decreet geen verdergaande maatregelen mogen worden opgelegd door de Vlaamse Regering terwijl dat m.b.t. de invoeging van de rol van de functionaris voor gegevensbescherming hier het geval *lijkt* te zijn.
  - ⇒ Omdat de GBA had aangegeven dat de VTC onmogelijk kan tussenkomen in elk dossier van de in het decreet voorziene gevallen en daarom van oordeel is dat de betrokkene in eerste lijn zijn weg moet vinden bij de bevoegde functionaris voor gegevensbescherming en zodoende de rechten van de betrokkene in praktijk beter kunnen worden gegarandeerd, is via een aanpassing van het vijfde lid en invoeging van een nieuw zesde tot en met achtste lid voorzien dat bij een verzoek vanwege de betrokkene niet de VTC maar wel de betreffende functionaris voor gegevensbescherming moet reageren. In haar advies stelt de VTC zelf dat hiermee effectief meer beschermende maatregelen worden ingevoerd. De VTC is expliciet van oordeel dat de in het ontwerp voorgestelde regeling met tussenkomst van de

functionaris meer waarborgen biedt en werkbaarder is en dat beroep op de VTC eerder als een beroepsmogelijkheid zou moeten opgevat worden. Er is dan ook geen sprake van nieuwe bijkomende beperkingen van de rechten van de betrokkene. Integendeel, zijn rechten worden door voorliggende aanpassingen in praktijk beter gegarandeerd zoals zowel de GBA al de VTC aangeven.

- Wat de rol van de VTC betreft, *lijkt* het er volgens de VTC op dat vergeten is dat artikel 10/5 van het e-govdecreet ook moet worden aangepast. Daar wordt immers een optreden van de Vlaamse toezichtcommissie voorgeschreven van zodra de betrokkene een verzoek indient op basis van artikel 12 tot en met 22 van de AVG.
  - ⇒ =>artikel 10/5 van het e-govdecreet moet echter worden samengelezen met de voorliggende decretale inspectiebepalingen. Het zevende lid van iedere inspectiebepaling bepaalt dat de functionaris voor gegevensbescherming de betrokkene ook informeert over de mogelijkheid om een verzoek in te dienen bij de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens conform artikel 10/5 van het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer.
- In het geval de betrokkene zich in eerste instantie richt tot de VTC, kan de VTC overeenkomstig de voorliggende inspectiebepalingen, de betrokkene erop wijzen eerst de bevoegde functionaris voor gegevensbescherming te raadplegen en dat in het geval de bevoegde verwerkingsverantwoordelijke geen gepast gevolg geeft aan het verzoek van de betrokkene, de betrokkene zich tot de VTC kan wenden.
- Over het negende lid (het oorspronkelijke vierde lid) heeft de VTC geen opmerkingen.
- Over het tiende lid dat volgens de VTC voorkomt dat de betrokkene, via de inspectiedienst, te weten komt dat er bij het parket of de onderzoeksrechter een dossier lopende is, terwijl dat niet aangewezen is, heeft de VTC evenmin opmerkingen.
- De VTC wijst er wel op dat afwijkingen worden voorzien terwijl nog niet alle wet- en regelgeving de nodige bepalingen bevat die conform artikel 12 AVG garanderen dat de verwerkingsverantwoordelijke passende maatregelen neemt opdat de betrokkene de in de artikelen 13 en 14 AVG bedoelde informatie en de in de artikelen 15 tot en met 22 en artikel 34 AVG bedoelde communicatie in verband met de verwerking in een beknopte, transparante, begrijpelijke en gemakkelijk toegankelijke vorm en in duidelijke en eenvoudige taal ontvangt. De VTC benadrukt dat – zoals ook voorzien in de tekst – het gebruik maken van de afwijkingsmogelijkheid niet de standaardprocedure mag zijn en dat telkens een gemotiveerde beslissing moet worden genomen.
  - ⇒ =>Deze aandachtspunten worden gecommuniceerd aan de voornoemde juridische werkgroep AVG. De verwerkingsverantwoordelijken zijn ingevolge artikel 13 en 14 van de AVG verplicht de betrokkenen op de hoogte te brengen over de verwerkingen van de gegevens door een degelijke privacyverklaring en door op bv. de formulieren (waarbij een betrokkene een subsidie, erkenning, vergunning, ... aanvraagt) duidelijk te vermelden dat de persoonsgegevens worden verwerkt voor het onderzoek van de aanvraag en nadien ook voor de controle met daarbij de link naar de algemene privacyverklaring. Sjablonen daaromtrent werden reeds op 2 mei 2018 aan de leden van de werkgroep bezorgd. Het belang om daarvan werk te maken zal nogmaals worden beklemtoond.

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

Zie punt 2 van de nota aan de Vlaamse Regering VR 2019 1503 DOC.0329/1.

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

Zie punt 3 van de nota aan de Vlaamse Regering VR 2019 1503 DOC.0329/1.

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

Zie punt 4 van de nota aan de Vlaamse Regering VR 2019 1503 DOC.0329/1.

#### **5. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING**

Zie punt 5 van de nota aan de Vlaamse Regering VR 2019 1503 DOC.0329/1.

#### **6. VOORSTEL VAN BESLISSING**

De Vlaamse Regering beslist haar goedkeuring te hechten aan het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot uitvoering van artikel 190 van het decreet van 8 juni 2018 houdende de aanpassing van de decreten aan de 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).

De minister-president van de Vlaamse Regering, Vlaams minister van Binnenlands Bestuur,  
Inburgering, Wonen, Gelijke Kansen en Armoedebestrijding,

Liesbeth HOMANS

De Vlaamse minister van Cultuur, Media, Jeugd en Brussel,

Sven GATZ

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Buitenlands Beleid, Onroerend Erfgoed en Dierenwelzijn,

Ben WEYTS

De Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin,

Jo VANDEURZEN

De Vlaamse minister van Werk, Economie, Innovatie en Sport,

Philippe MUYTERS

De Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie,

Lydia PEETERS

De Vlaamse minister van Omgeving, Natuur en Landbouw,

Koen VAN DEN HEUVEL

Bijlagen:

- ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot uitvoering van artikel 190 van het decreet van 8 juni 2018 houdende de aanpassing van de decreten aan de 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);
- advies 65.697/3 van de Raad van State d.d. 17 april 2019;
- advies nr. 2019/16 van de Vlaamse toezichtcommissie d.d. 3 juli 2019.