

BIJLAGE II VERWERKINGSGRONDSLAGEN AVG SOCIAAL DOMEIN

Grondslagen voor verwerking

Als de beoogde verwerking van persoonsgegevens zowel behoorlijk als zorgvuldig is, het een welbepaald, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigd doel heeft (doelbinding, artikel 5 AVG), dan dient te worden gekeken naar artikel 6 AVG, namelijk de grondslagen voor verwerking. Voor *ELKE* verwerking van persoonsgegevens dient er te worden bepaald of er sprake is van een grondslag. De zes grondslagen uit artikel 6 AVG zijn een afpel mechanisme. Is het niet mogelijk om de verwerking onder grondslag 1 te scharen, dan dient te worden gekeken naar de tweede grondslag, enzovoort. Valt de verwerking van persoonsgegevens onder geen enkele grondslag, dan is het wettelijk verboden om de persoonsgegevens te verwerken. Onderstaand wordt iedere verwerkingsgrondslag nader uitgewerkt.

Artikel 6, Lid 1: De verwerking is alleen rechtmatig indien en voor zover aan ten minste één van de onderstaande voorwaarden is voldaan:

Sub a. Toestemming: De betrokkene (dit is degene op wie de gegevens betrekking hebben) heeft voor de verwerking zijn *ondubbelzinnige toestemming* gegeven voor de verwerking van zijn gegevens voor één of meerdere doelen.

Sub b. Uitvoering overeenkomst: De gegevensverwerking is noodzakelijk voor de *uitvoering van een overeenkomst* waarbij de betrokkene partij is, of voor het nemen van precontractuele maatregelen naar aanleiding van een verzoek van de betrokkenen en die noodzakelijk zijn voor het sluiten van een overeenkomst.

Sub c. Wettelijke verplichting: De gegevensverwerking is noodzakelijk om te voldoen aan een *wettelijke verplichting* van de verwerkingsverantwoordelijke.

Sub d. Vitaal belang: De gegevensverwerking is noodzakelijk om de *vitale belangen* van de betrokkene of van een andere natuurlijke persoon te beschermen.

Sub e. Algemeen belang: de verwerking is noodzakelijk voor de vervulling van een taak van *algemeen belang* of van een taak in het kader van de *uitoefening van het openbaar gezag* dat aan de verwerkingsverantwoordelijke is opgedragen (publiekrechtelijke taak).

Sub f. Gerechtvaardigd belang: 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.

Het laatste punt (sub f.) is expliciet uitgesloten als grondslag voor overheidsorganen. De overheid mag dus geen beroep doen op een gerechtvaardigd belang.

In de AVG is gesteld dat voor de invulling van zowel de wettelijke verplichting als het algemeen belang door de lidstaten zelf nadere invulling gegeven moet worden. In Nederland is dit opgenomen in de uitvoeringswet en de daarbij behorende memorie van toelichting (artikel 6 lid 2 en 3). Voor bijzondere persoonsgegevens gelden een flink aantal uitzonderingen (verboden) op het verwerken van bijzondere persoonsgegevens (artikel 9 AVG).

Toestemming

De eerste grondslag is de toestemmingsgrondslag. Er worden alleen persoonsgegevens verwerkt na toestemming van de betrokkene. Deze grondslag is echter complexer dan dat deze in eerste oogopslag lijkt. Immers is het niet zo dat wanneer iemand geen nee zegt, de persoonsgegevens mogen worden verwerkt. De toestemming betreft een *vrije, specifieke, geïnformeerde en ondubbelzinnige wilsuiting waarmee de betrokkene door middel van een verklaring of een ondubbelzinnige actieve handeling hem betreffende verwerking van persoonsgegevens aanvaardt*. In de woorden ondubbelzinnige toestemming zit veel besloten, wat is uitgelegd zowel in jurisprudentie als in de memorie van toelichting. In de AVG is dit uitgewerkt in artikel 7, voorwaarden voor toestemming, en specifiek voor kinderen in artikel 8.

Uitvoering overeenkomst

Deze grondslag is altijd het logische gevolg of de logische voorwaarden voor iets anders. Er is een

overeenkomst tussen de verwerker en de betrokkene en voor deze overeenkomst is het verwerken van een aantal persoonsgegevens onontbeerlijk. Er is in de toelichting wel een uitzondering opgenomen, de overeenkomst moet zelf niet gericht zijn op het verwerken van persoonsgegevens. De overeenkomst moet dus een ander doel hebben (in mooie taal, gegevensverwerking is hier dus accessoir).

Wettelijke verplichting

Onder de grondslag wettelijke verplichting vallen die verwerkingen waarvoor geldt dat het niet mogelijk is een wettelijke plicht uit te voeren zonder de verwerking van persoonsgegevens. Het moet wel zo zijn dat er een direct verband is tussen het verwerken van persoonsgegevens en de wettelijke plicht. Een voorbeeld hierbij zijn gegevens in de HR-administratie van een werkgever. Er zijn gegevens nodig voor wettelijke verplichtingen zoals het betalen van belasting en premies, maar ook een kopie van een identiteitskaart in het kader van de identificatieplicht. Het moet overigens ook een directe wettelijke plicht van de verwerkingsverantwoordelijke zijn. Er mag geen sprake zijn van de "functie creep": als we gegevens eenmaal hebben, laten we ze dan ook voor andere doeleinden inzetten.

Vitaal belang

Een gegevensverwerking is gerechtvaardigd indien deze noodzakelijk is ter bestrijding van een ernstig gevaar voor de gezondheid van de betrokkene of een andere persoon. Het zou lastig zijn voor een eerste hulp arts om eerst een behandelovereenkomst te sluiten voordat er medische gegevens worden verwerkt. In dat geval verdient het de voorkeur dat de arts allereerst behandelt. Deze grondslag is alleen bedoeld om de fysieke integriteit of leven van de betrokkenen te waarborgen. Dit kunnen naast de belangen van de direct betrokkene ook nog zaken als het monitoren van een epidemie en de verspreiding daarvan betreffen.

Algemeen Belang

In de AVG moet er ook voor verwerkingen vanuit deze grondslag een wettelijk doel bestaan. Hierdoor valt deze bepaling binnen de AVG als zelfstandige rechtsgrondslag weg. Er zal dus moeten worden gezocht naar een grondslag vanuit een specifieke wettelijke bepaling. Hiermee wordt enerzijds gegarandeerd dat persoonsgegevens slechts kunnen worden verwerkt met het oog op een vooraf vastgelegde wettelijke taak. De overheid kan natuurlijk wel specifieke wettelijke bepalingen opstellen waarmee dit artikel ook enige flexibiliteit geeft. Het verschil tussen deze rechtvaardiging in het kader van het algemeen belang en de wettelijke verplichting tot verwerking zit vooral in de (on)mogelijkheid om bij een wettelijke verplichting als betrokkene bezwaar te maken tegen verwerking. Ter verduidelijking: Als de wet gegevensverwerking eist, kan daartegen geen bezwaar worden gemaakt, tenzij dit bij wet is geregeld. Is de verwerking op grond van het algemeen belang, dan kan er in de meeste gevallen wel bezwaar gemaakt worden tegen de verwerking.

Gerechtvaardigd belang

De laatste rechtvaardig komt voort uit de belangen van de verantwoordelijke voor de gegevensverwerking. Deze verantwoording mag niet gebruikt worden door overheidsinstanties in het uitoefenen van hun taak. Voor dergelijke instanties gelden de onderdelen c. en e. Het mag wel als het niet om directe overheidstaken gaat. Een voorbeeld hierbij is het belang dat een organisatie (overheid of andere) kan hebben bij het registreren van bezoekers aan een gebouw. Zo'n registratie zou vanuit een gerechtvaardigd belang van de verwerkingsverantwoordelijke logisch kunnen zijn, en heeft niet direct betrekking op een overheidstaak. Dus als er zwaarwegende belangen zijn, waarbij het niet mogelijk is om vanuit een van de vorige rechtvaardigingen het verwerken van persoonsgegevens een juiste basis te geven, kan misschien hieruit alsnog een verantwoording gevonden worden. Er ligt wel een behoorlijke plicht op de verwerkingsverantwoordelijke om aan te tonen dat de verwerking niet indruist tegen de belangen of de grondrechten en de fundamentele vrijheden van de betrokkene.