

AAN De Staatssecretaris van Sociale Zaken
en Werkgelegenheid

Postbus 90801
2509 LV Den Haag

DATUM 15 december 2015

ONS KENMERK z2015-00948

CONTACTPERSOON

UW BRIEF VAN 13 november 2015

UW KENMERK

ONDERWERP Advies concept besluit

Geachte ,

U heeft het College bescherming persoonsgegevens (hierna: het CBP) gevraagd, ingevolge artikel 51, tweede lid, van de Wet bescherming persoonsgegevens (hierna: de Wbp), te adviseren over het ontwerpbesluit aanwijzing categorieën arbeidsbeperkten en werknemers voor berekening quotumtekort (hierna: het voorstel).

Achtergrond

Op 26 februari 2014 heeft het CBP geadviseerd over het voorstel van wet tot wijziging van de Wet financiering sociale verzekeringen in verband met een opslag op de basispremie Arbeidsongeschiktheidsfonds bij het niet voldoen aan de quotumdoelstelling (Wet quotum arbeidsgehandicapten, hierna Quotumwet). De Quotumwet introduceert de verplichting voor werkgevers om minimaal een bepaald percentage werknemers met een arbeidsbeperking in dienst te hebben. Hiertoe wordt een doelgroepenregister van arbeidsbeperkten aangelegd door het UWV. Een werkgever kan bij het UWV verifiëren of een (potentieel) werknemer is opgenomen in het doelgroepenregister om te kunnen nagaan in hoeverre hij voldoet aan het quotum.

Met betrekking tot dit doelgroepenregister heeft het CBP geadviseerd om in de toelichting aandacht te besteden aan de wijze waarop de verificatie door de werkgever plaatsvindt en met welke gegevensverwerking deze gepaard gaat. Het CBP heeft tevens geadviseerd om nader uit te werken hoe deze medische beoordeling door het UWV in zijn werk gaat en met name welke waarborgen zullen gelden omtrent de gegevensverwerking waaronder de verwerking van bijzondere persoonsgegevens betreffende de gezondheid van betrokkene (artikelen 16 en 21 Wbp).

Op 7 augustus 2014 heeft het CBP geadviseerd over lagere regelgeving ter uitvoering van de Quotumwet. In dit advies heeft het CBP gewezen op een uitwerking opgenomen ten aanzien van ingeleende arbeidskrachten. Op grond van het voorgestelde artikel 38d, zevende lid, Wet financiering sociale verzekeringen (Wfsv) is het UWV bevoegd aan een werkgever op diens verzoek mee te delen of een (potentieel) werknemer is opgenomen op het doelgroepenregister. In

het voorgestelde artikel 3.30 en de toelichting bij dat artikel is echter niet opgenomen hoe de informatievoorziening door het UWV is geregeld indien sprake is van inleende arbeidskrachten. Het CBP heeft derhalve geadviseerd om op te nemen aan wie (de inleende of uitlenende werkgever) de UWV de mededeling als bedoeld in artikel 38d, zevende lid, Wfsv doet en daarnaast hoe de informatievoorziening over de betrokken werknemer en diens plaatsing in het doelgroepregister tussen de uitlenende en inleende partij dient te verlopen.

Inhoud van het voorstel

Het voorstel geeft een aantal nadere regels op grond van de Quotumwet. Het betreft het meetellen van mensen uit de doelgroep die werkzaam zijn in inleenverbanden, bij de inleende werkgever tijdens de eventuele quotumregeling. In de memorie van toelichting bij de Quotumwet wordt het systeem om dit te bewerkstelligen op hoofdlijnen beschreven. Het voorstel geeft hier concrete invulling aan.

De artikelen 2.27 en 2.28 van het voorstel zijn voor het CBP relevant, omdat in deze artikelen de verwerkingen van persoonsgegevens nader worden geregeld. In artikel 2.27 is volgens de nota van toelichting de inrichting van de database inleenverbanden nader vormgegeven. Artikel 2.28 behelst de inrichting, gegevensset, wijze van verkrijging en geldigheidsduur van de registratie van inleenverbanden.

Beoordeling

Zoals hierboven aangegeven heeft het CBP op 7 augustus 2014 geadviseerd over het concept-besluit lagere regelgeving Quotumwet. Het CBP heeft geadviseerd om op te nemen aan wie (de inleende of uitlenende werkgever) het UWV de mededeling als bedoeld in artikel 38d, zevende lid, Wfsv doet en daarnaast hoe de informatievoorziening over de betrokken werknemer en diens plaatsing in het doelgroepregister tussen beide werkgevers dient te verlopen. Bij beoordeling van het voorstel zal, naast toetsing aan de Wbp, ook acht worden geslagen op dit advies.

Mededeling UWV betreffende doelgroepregister

Het CBP heeft in zijn advies van 7 augustus 2014 geadviseerd om in lagere regelgeving op te nemen aan wie het UWV de mededeling doet als bedoeld in artikel 38d, zevende lid, Wfsv, zodat de werkwijze in dit kader voor een ieder transparant is. Het voorstel bevat voorts nog geen bepaling die hier op ziet.

Het CBP adviseert derhalve om alsnog een bepaling op te nemen die duidelijk maakt aan wie (de inleende of uitlenende werkgever) het UWV de mededeling als bedoeld in artikel 38d, zevende lid, Wfsv doet.

Registratie inleenverbanden

In artikel 8 Wbp staan zes grondslagen die de basis kunnen bieden voor een verwerking van persoonsgegevens.

In artikel 2.27, derde lid, van het voorstel, wordt aangegeven dat de uitlener die verloonde uren van de arbeidsbeperkte wil overdragen aan de inlener, de gegevens die noodzakelijk zijn over

inleenverbanden, bedoeld in artikel 2.28 van het voorstel, aan het UWV verstrekt, nadat de inlener daarvoor zijn instemming heeft gegeven. In dit verband wordt in de nota van toelichting op pagina 10 en 12 aangegeven dat akkoord tussen inlenende en uitlenende werkgever een vereiste is voor het aanleveren van de gegevens bij de database.

Echter, in de toelichting bij het voorstel staat aangegeven dat de uitlenende partij niet verplicht is om de verloonde uren van de persoon uit de doelgroep over te dragen aan de inlenende partij. Door deze constructie ontstaat onduidelijkheid over de grondslag als bedoeld in artikel 8 Wbp voor het verstrekken van de persoonsgegevens van de uitlenende partij aan de database van uitgeleende werknemers. Er kan immers geen beroep worden gedaan op de grondslag van artikel 8, onder c, Wbp (noodzakelijk voor de nakoming van een wettelijke verplichting waaraan de verantwoordelijke is onderworpen), aangezien er geen *verplichting*, maar slechts een *mogelijkheid* wordt gecreëerd om de gegevens aan de database te leveren. Deze mogelijkheid om persoonsgegevens te verstrekken is niet terug te voeren op één van de grondslagen als bedoeld in artikel 8 Wbp. Als de gegevensverstrekking door de uitlenende partij niet noodzakelijk is voor de nakoming van een wettelijke verplichting waaraan de verantwoordelijke is onderworpen, ontbreekt een grondslag nu het er vooralsnog voor moet worden gehouden dat ook de overige grondslagen uit artikel 8 Wbp evenmin in aanmerking lijken te komen om te dienen als basis voor deze gegevensverstrekking. Het voorstel (de toelichting en eventueel de voorgestelde tekst) dient op dit punt te worden aangepast, aangezien er anders een wettelijke mogelijkheid tot verstrekking van persoonsgegevens wordt geschapen, zonder dat die wettelijke mogelijkheid tot verstrekking kan worden teruggevoerd tot een grondslag als bedoeld in artikel 8 Wbp.

Bewaartermijnen

Artikel 10, eerste lid, Wbp bepaalt dat persoonsgegevens niet langer mogen worden bewaard in een vorm die het mogelijk maakt de betrokkene te identificeren, dan noodzakelijk voor de verwerking van de doeleinden waarvoor zij worden verzameld of vervolgens worden verwerkt.

In artikel 2.28, derde lid, van het voorstel, staat dat de gegevens over het kalenderjaar waarover de quotumheffing wordt geheven, worden bewaard tot en met het jaar volgend op het kalenderjaar waarover de quotumheffing wordt geheven, en na vijf jaar worden vernietigd.

Het CBP constateert hier een discrepantie: enerzijds kunnen gegevens enerzijds één jaar worden bewaard en anderzijds kunnen gegevens na een periode van vijf jaar worden vernietigd. Immers, als de gegevens pas na vijf jaar worden vernietigd dan moeten ze diezelfde periode (van vijf jaar) worden bewaard. De nota van toelichting bevat geen nadere toelichting op dit punt en de vraag is dan ook hoe deze twee bewaartermijnen zich tot elkaar verhouden. De nota van toelichting bevat evenmin een nadere motivatie van deze termijnen (waarom zijn deze termijnen noodzakelijk voor de verwerking van de doeleinden waarvoor zij zijn verzameld).

Het CBP adviseert om een nadere toelichting op te nemen ten aanzien van de bewaartermijnen en dan met name op de noodzaak van deze bewaartermijnen en de wijze waarop de genoemde bewaartermijnen zich tot elkaar verhouden.

Verantwoordelijkheid

Volgens artikel 1, onder d, Wbp is de verantwoordelijke de natuurlijke persoon, rechtspersoon of ieder ander die of het bestuursorgaan dat, alleen of tezamen met anderen, het doel van en de middelen voor de verwerking van persoonsgegevens vaststelt.

Het voorstel bevat geen bepalingen die betrekking hebben op de verantwoordelijkheid voor de verwerkingen van persoonsgegevens. Aangezien bij de registratie van inleenkrachten verschillende partijen betrokken zijn (de inlenende partij, de uitlenende partij en het UWV), dient het voorstel duidelijkheid te verschaffen over welke partij voor welke gegevensverwerking verantwoordelijke is in de zin van artikel 1, onder d, Wbp.

Het CBP adviseert om het voorstel ook op dit punt aan te passen.

Informatieplicht

Op grond van de artikelen 33 en 34 Wbp geldt een informatieplicht van de verantwoordelijke voor een gegevensverwerking jegens de betrokkene. Het voorstel bevat een regeling over de registratie van uitgeleende werknemers in een daarvoor bestemde database. Het voorstel, noch de toelichting, gaat echter in op de wijze waarop aan de genoemde informatieplicht wordt voldaan indien de persoonsgegevens van een werknemer in de database worden opgenomen of indien een uitlener ten behoeve van deze database persoonsgegevens aan het UWV verstrekt. Het is ingevolge artikel 34 Wbp verplicht dat een uitgeleende werknemer wordt geïnformeerd over het feit dat de op hem betrekking hebbende persoonsgegevens zijn opgenomen in de database. Hoewel de verplichting tot het informeren van een betrokkene reeds uit de Wbp voortvloeit, verdient het, met oog op transparantie en kenbaarheid voor de sector, de voorkeur als deze verplichting in het voorstel, dan wel de toelichting, wordt uitgewerkt.

Het CBP adviseert om de wettelijke informatieplicht nader uit te werken in de voorgestelde tekst of toelichting.

Dictum

Het CBP heeft bezwaar tegen het voorstel en adviseert u dit niet aldus in te dienen.

Hoogachtend,
Het College bescherming persoonsgegevens,
Voor het College,

Mr. W.B.M. Tomesen
Lid van het College