



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 64.902/1
van 15 januari 2019

over

een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest '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'

Op 6 december 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest ‘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’.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 3 januari 2019. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 15 januari 2019.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond,¹ alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt 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 (artikel 3 van het voorontwerp) en regelt de opdrachten (artikel 4), de samenstelling (artikel 5) en de werking (artikel 6) ervan. De Vlaamse Regering bepaalt voor elke bepaling van het voorontwerp de datum van inwerkingtreding (artikel 7).

VORMVEREISTEN

3. 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°, 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.

¹ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

Uit het dossier blijkt niet dat het voorontwerp om advies werd voorgelegd aan de Gegevensbeschermingsautoriteit, hetgeen alsnog zal moeten gebeuren. Indien het voorontwerp als gevolg daarvan nog zou worden gewijzigd of aangevuld, zullen de desbetreffende bepalingen eveneens nog om advies van de Raad van State, afdeling Wetgeving, moeten worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

4. 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.

5. 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.

6. In artikel 4, 4°, van het voorontwerp dient te worden verduidelijkt welke de “bevoegde instelling” is waar personeelsgegevens kunnen worden aangevraagd.

Artikel 5

7. 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»”.²

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.

Artikel 6

8. 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.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME

² GwH 18 november 1992, nr. 71/92, B.10. Zie ook: GwH 21 mei 2003, nr. 70/2003, B.7.2 en GwH 15 januari 2009, nr. 9/2009, B.41. Zie ook adv.RvS 47.293/1 van 15 oktober 2009, over een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 29 mei 1952 tot inrichting van de Nationale Arbeidsraad, de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités, de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven, de wet van 4 december 2007 betreffende de sociale verkiezingen van het jaar 2008 en de wet van 4 augustus 1996 betreffende het welzijn van de werknemers bij de uitvoering van hun werk en tot bevestiging van het koninklijk besluit van 7 april 1995 tot vastlegging van de nadere regelen van de uitbreiding van de samenstelling van de Nationale Arbeidsraad tot de meest representatieve werkgeversorganisaties die de niet-commerciële sector vertegenwoordigen’, opmerking 1.3.