



Autorité de protection des données  
Gegevensbeschermingsautoriteit

**Advies nr. 121/2020 van 26 november 2020**

**Betreft: Voorontwerp van decreet tot wijziging van het Decreet van 21 februari 2019 betreffende de versteviging van de kwaliteit en de toegankelijkheid van de opvang van jonge kinderen in de Franse Gemeenschap om er een hoofdstuk II/1 betreffende de verwerking van persoonsgegevens in op te nemen (CO-A-2020-123).**

De Gegevensbeschermingsautoriteit (hierna "de Autoriteit");

Gelet op de wet van 3 december 2017 *tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit*, inzonderheid op artikel 23 en 26 (hierna de "WOG");

Gelet op 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 "AVG");

Gelet op de wet van 30 juli 2018 *betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens* (hierna "WVG");

Gelet op de adviesaanvraag van mevrouw Bénédicte Linard, Minister voor Kinderen, Cultuur, Media en vrouwenrechten van de Franse Gemeenschap, ontvangen op 5 oktober 2020;

Gelet op de bijkomende informatie, ontvangen op 22 oktober 2020;

Gelet op het verslag van mevrouw Alexandra Jaspar, Directeur van het Kenniscentrum van de Gegevensbeschermingsautoriteit ;

Brengt op 26 november 2020 het volgende advies uit:

## **I. Voorwerp en context van de aanvraag**

1. De Minister van de Franse Gemeenschap die bevoegd is voor Kinderen, Gezondheid, Cultuur, Media en Vrouwenrechten vraagt het advies van de Autoriteit over het voorontwerp van decreet tot wijziging van het Decreet betreffende de versteviging van de kwaliteit en de toegankelijkheid van de opvang van jonge kinderen in de Franse Gemeenschap om er een hoofdstuk II/1 betreffende de verwerking van persoonsgegevens in op te nemen (hierna "voorontwerp van decreet" genoemd)

### **Context**

2. Uit het decreet van 21 februari 2019, het voorontwerp van decreet en de aanvullende informatie ontvangen op 22 oktober 2020, blijkt dat de kinderopvang in de Franse Gemeenschap op drie verschillende niveaus wordt georganiseerd.
3. Op het eerste niveau bevinden zich de "opvangomgevingen" Volgens het decreet van 21 februari 2019 betreffende de versteviging van de kwaliteit en de toegankelijkheid van de opvang van jonge kinderen in de Franse Gemeenschap gaat het over de "*structuur die een of meer ontvangstopplaatsen, materiaal en personeel bevat waarin een opvang in de vroege kinderjaren georganiseerd is*". Concreet groepeerde de opvangomgeving 1) de plaats van opvang, namelijk de fysieke infrastructuur waar de kinderen worden opgevangen en 2) leidinggevend, psycho-medisch-sociaal, kinderopvang en logistiek personeel. De opvangomgevingen bestaan uit crèches, kinderopvangcentra, de zelfstandige onthaalouders, enz. Uit de aanvullende informatie van 22 oktober 2020 blijkt dat (vrije vertaling) "*de opvangomgeving geen rechtspersoonlijkheid heeft maar georganiseerd en beheerd wordt door de inrichtende macht. Deze structuur zorgt voor het type opvangomgeving met de materiële en personele middelen die de inrichtende macht er conform de regelgeving aan toewijst. De opvangomgeving is de plaats waar de kinderen worden opgevangen door het personeel onder de verantwoordelijkheid van de inrichtende macht. Het personeel, waaronder de directie, verzamelt en verwerkt persoonsgegevens onder de verantwoordelijkheid van de inrichtende macht*"<sup>1</sup>.
4. Op het tweede niveau treden de "inrichtende machten" op. Volgens de verstrekte aanvullende informatie zijn dit entiteiten met rechtspersoonlijkheid die verantwoordelijk zijn voor de opvang die zij organiseren. De inrichtende macht heeft enerzijds een ondernemingsnummer dat haar in staat stelt personeel in dienst te nemen en anderzijds een door het O.N.E. (Kind en Gezin) verleende opvangvergunning, waarvan de naleving van de voorwaarden onder de

---

<sup>1</sup> Gelet op de bijkomende informatie, ontvangen op 22 oktober 2020.

verantwoordelijkheid van de inrichtende macht valt. Zij heeft ook recht op de subsidie en is verantwoordelijk voor de voorwaarden van de subsidie.

In de praktijk kunnen de inrichtende machten diverse vormen aannemen, namelijk een VZW, een gemeente, een bedrijf, een zelfstandige onthaalouder<sup>2</sup>, ... en zij zijn verantwoordelijk voor de opvangplaatsen en de opvangomgeving.

Volgens de aanvullende informatie die op 22 oktober is ontvangen, voeren de inrichtende machten de volgende taken uit<sup>3</sup> :

- *Indienen van de vergunningsaanvraag bij het ONE met de in artikel 34 van het Besluit van 2 mei 2019 in de bijlage genoemde documenten en toezien op de naleving van de voorwaarden voor het behoud van deze vergunning. Idem voor de subsidies wanneer zij recht op subsidie hebben.*
- *Personeel aanwerven en beheren.*
- *De opvangomgeving administratief en financieel beheren.*
- *De opvang concreet organiseren vanuit pedagogisch en organisatorisch oogpunt.*
- *Wettelijk verantwoordelijk zijn voor de georganiseerde opvang ten aanzien van de ouders door het ondertekenen van gereguleerde kinderopvangcontracten en ten aanzien van derden<sup>4</sup>.*

5. Op het derde niveau staat het 'Office de la Naissance et de l'Enfance' (hierna ONE). De opdrachten van het ONE zijn bepaald in artikel 2 van het decreet van 17 juli 2002 houdende hervorming van het " Office de la Naissance et de l'Enfance en de artikelen 8 en 9 van het decreet betreffende de versteviging van de kwaliteit en de toegankelijkheid van de opvang van jonge kinderen in de Franse Gemeenschap. Als hoofddoel verzekert het O.N.E. de "begeleiding" en de opvang van het kind binnen en buiten zijn familiale omgeving. Deze twee belangrijke opdrachten zijn onderverdeeld in een reeks subopdrachten die met name betrekking hebben op de organisatie van prenatale raadplegingen, thuisbegeleiding, maar ook op de voorlichting, begeleiding en ondersteuning van ouders en aanstaande ouders. Tegelijkertijd zorgt het ONE voor de ondersteuning en de controle van de activiteiten van de actoren van het eerste en tweede niveau, d.w.z. de opvangomgevingen en de inrichtende machten.

<sup>2</sup> Bij wijze van uitzondering op de andere gevallen moet worden opgemerkt dat zelfstandige onthaalouders dus zowel een opvangomgeving als een eigen inrichtende macht zijn.

<sup>3</sup> De opdrachten van de inrichtende macht zijn niet in een specifieke tekst vastgelegd. Voor hen gelden verschillende bepalingen die in de volgende teksten zijn opgenomen:

- Het decreet van 21 februari 2019 betreffende de versteviging van de kwaliteit en de toegankelijkheid van de opvang van jonge kinderen in de Franse Gemeenschap;
- het Besluit van 2 mei 2019 houdende de vergunnings- en subsidieregeling voor kinderdagverblijven, diensten voor kinderopvang en zelfstandige (mede)onthaalouders;
- Besluit van 30 april 2009 houdende algemene regeling en tot vaststelling van de nadere regels voor de subsidiëring van de opvangmilieus georganiseerd door de " Dienst " en van de gespecialiseerde opvangdiensten voor het jonge kind;
- Besluit van 17 december 2014 tot vaststelling van de regelgeving van de thuisopvangdiensten voor zieke kinderen.

<sup>4</sup> Memorie van Toelichting bij het voorontwerp van decreet, blz. 3.

6. Om hun opdrachten uit te voeren zullen deze verschillende actoren (vrije vertaling) «*de persoonsgegevens van de gebruikers verzamelen, gebruiken, doorgeven of meedelen*»<sup>5</sup>. Omdat deze verschillende handelingen een verwerking van persoonsgegevens vormen, moeten ze worden uitgevoerd met inachtneming van het normatief stelsel van de bescherming van persoonsgegevens.
7. De Verordening (EU) nr. 2016/679 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 is op 25 mei 2018 in de Europese Unie in werking getreden (hierna "AVG").
8. Met betrekking tot de verwerking van de gegevens door de verschillende bovengenoemde actoren heeft de Raad van State in een advies van 4 december 2018 over het voorontwerp van decreet dat het decreet van 21 februari 2019 is geworden, eraan herinnerd dat het belangrijk is om de Gegevensbeschermingsautoriteit te raadplegen en om in het decreet de aard van de verwerkte persoonsgegevens en de met deze gegevensverwerking nagestreefde doeleinden te specificeren<sup>6</sup>.
9. In dit verband is het voorontwerp van decreet bedoeld om het decreet van 21 februari 2019 te wijzigen en er een hoofdstuk in op te nemen over de verwerking van persoonsgegevens door de verschillende actoren die betrokken zijn bij de opvang van jonge kinderen. Dit is het onderwerp van de aanvraag waarover de Autoriteit wordt gevraagd advies te verstrekken.

## **II. Onderzoek van de aanvraag**

### **1. Rechtsgrondslag**

10. Elke verwerking van persoonsgegevens moet steunen op een rechtsgrond als bedoeld in artikel 6 van de AVG. De verwerkingen van persoonsgegevens waartoe het voorontwerp aanleiding geeft, berusten op de artikelen 9.1.c) en/of 6.1.e) van de AVG en hebben een belangrijke inmenging in de rechten en vrijheden van de betrokkenen tot gevolg. De Autoriteit merkt op dat het voorontwerp van decreet voorziet in de verwerking van gevoelige gegevens, waaronder de medische gegevens van het kind, de medische en gerechtelijke gegevens van het opvangpersoneel en de medische en gerechtelijke gegevens van personen die regelmatig in contact komen met kinderen die in opvang zijn.

---

<sup>5</sup> *Ibid.*

<sup>6</sup> Advies van de Raad van State nr. 64.630/4 van 4 november 2018.

11. Het feit dat deze verwerkingen van persoonsgegevens aanleiding geven tot een dergelijke inmenging in de rechten en vrijheden van de betrokkenen heeft tot gevolg dat de essentiële elementen van de verwerking van persoonsgegevens in een wet/decreet/ordonnantie moeten worden vermeld. Deze essentiële elementen zijn: (het) (de) precieze doeleinde(n), de identiteit van de verwerkingsverantwoordelijke(n), het soort gegevens dat noodzakelijk is voor de verwezenlijking van (dit) (deze) doeleinde(n), de bewaartermijn van de gegevens, de categorieën betrokkenen van wie de gegevens zullen worden verwerkt, de ontvangers of categorieën ontvangers aan wie de gegevens worden meegedeeld en de omstandigheden waarin ze zullen worden meegedeeld, de eventuele beperking van de verplichtingen en/of rechten vermeld in de artikelen 5, 12 tot 22 en 34 AVG<sup>7</sup>.

12. In het voorontwerp van decreet worden de essentiële elementen van de voorgenomen verwerking van persoonsgegevens vermeld. Er dringt zich evenwel bijkomende precisering en aanvulling op (cf. infra).

## 2. Verwerkingsverantwoordelijken

13. De verwerkingsverantwoordelijken worden vastgesteld in artikel 3 (artikel 7/1 §1 *in fine*) van het voorontwerp van decreet dat bepaalt (vrije vertaling) "*Het ONE en de in artikel 3 bedoelde inrichtende machten van de opvangomgevingen, elk voor zover het gaat om de verwerking van persoonsgegevens als bedoeld in de artikelen 7/2 tot en met 7/5, §1, zijn verantwoordelijk voor de verwerkingen van deze gegevens . »* .

14. Hoewel deze bepaling van het voorontwerp van decreet de identiteit van de verwerkingsverantwoordelijken ondubbelzinnig preciseert, zou het passend zijn de woorden "elk van hen" te vervangen door "elk van hen voor de verwerking van persoonsgegevens die door hen wordt uitgevoerd overeenkomstig de artikelen 7/2 tot en met 7/5, §1 ».

## 3. Doeleinden

15. Volgens artikel 5.1.b) van de AVG<sup>8</sup> is de verwerking van persoonsgegevens enkel toegestaan voor welbepaalde, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigde doeleinden.

<sup>7</sup> Zie ook Europees Hof RvM, arrest *Rotaru c. Roemenië*, 4 mei 2000, § 56-57.

<sup>8</sup> 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 of "AVG").

16. Blijkens artikel 3 van het voorontwerp van decreet is het doeleinde van de voorgenomen verwerking van persoonsgegevens (vrije vertaling) "het waarborgen van een kwaliteitsvolle zorg die de veiligheid en het welzijn van de opgevangen kinderen waarborgt en te voldoen aan de voorwaarden voor toelating, erkenning en recht op subsidies ».
17. De Autoriteit is van mening dat de doeleinden van de voorgenomen verwerking van persoonsgegevens, hoewel relatief ruim, welbepaald, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigd zijn in overeenstemming met artikel 5.1.b) van de AVG.

### 3. Proportionaliteit van de verwerking

18. Artikel 5.1.c), AVG bepaalt dat persoonsgegevens toereikend, ter zake dienend en beperkt moeten zijn tot wat noodzakelijk is voor de beoogde doeleinden ('minimale gegevensverwerking').
19. Zoals in punt 11 reeds aangehaald, wordt de bepaling van de soorten of categorieën van persoonsgegevens die per doeleinde zullen worden verwerkt, beschouwd als zijnde één van de essentiële elementen van de verwerking die in principe dienen te worden vastgelegd in de regelgeving die de verwerking van persoonsgegevens omkadert.
20. In het onderhavige geval merkt de Autoriteit op dat de **algemene formulering van de bepalingen van het voorontwerp van decreet het vaak niet mogelijk maakt om precies vast te stellen welke categorieën gegevens zullen worden verwerkt of om deze in verband te brengen met de nagestreefde doeleinden**. Deze constatering is des te opvallender omdat de verwerking van gevoelige gegevens (zie punt 10) wordt overwogen, zodat aan dit essentiële element bijzondere aandacht moet worden besteed.
21. Om ervoor te zorgen dat het voorontwerp van decreet in overeenstemming is met het proportionaliteitsbeginsel en het daaruit voortvloeiende beginsel van de minimale gegevensverwerking, verzoekt de Autoriteit derhalve om de volgende verduidelijkingen en wijzigingen in de tekst van het voorontwerp van decreet:

### **De inrichtende machten:**

- 1) Betreffende de opgevangen kinderen, de ouders en eventuele familieleden (artikel 4 (7/2, 1°)):
  - De woorden "eventuele familieleden" moeten een definitie krijgen zodat de betrokken categorieën van personen kunnen worden anageduid.

- Aangaande de gegevens betreffende de "identiteit van het kind" (artikel 4 (art. 7/2, 1. a)) en de "identiteit van de ouders" (artikel 4 (art.7/2,1.b)), veronderstelt de Autoriteit dat het enkel gaat over gegevens zoals de naam, de voornaam en de geboortedatum van de betrokkenen.
- In dezelfde bepaling moeten de woorden "hun contactgegevens" worden vervangen door een lijst van de (categorieën) verwerkte gegevens (postadres, e-mailadres en telefoonnummer).
- Met betrekking tot (vrije vertaling) "gegevens over de gezinsamenstelling en over de familiale-, sociale, socio-economische en professionele situatie van de ouders om de registratie van het kind of de opvang voor het kind binnen de opvangomgeving te beheren en te prioriteren", blijkt uit de verstrekte aanvullende uitleg dat de verwerking van gegevens over de socio-professionele situatie of de sociale situatie van het gezin, om er maar een paar te noemen, het bijvoorbeeld mogelijk maken om ingevolge een sociaal onderzoek voorrang te geven aan de inschrijving van een kind waarvan de ouders zich in een moeilijke socio-professionele situatie bevinden of om de financiële participatie van de ouders onder een bepaalde loonschaal, te verminderen (PFP ). Hoewel de verstrekte uitleg heeft bijgedragen tot een beter inzicht van de Autoriteit in de doeleinden van deze gegevensverwerking, moet de bepaling van het voorontwerp van decreet met het oog op de voorspelbaarheid en de transparantie voor de betrokkenen, worden gewijzigd om er een minder dubbelzinnige bepaling in op te nemen waarin de betrokken categorieën gegevens en de doeleinden van deze verwerking in detail worden beschreven. Het verband tussen bovengenoemde gegevens en het doel van de verwerking, namelijk "het beheer van de inschrijving of de opvang van het kind in de opvangomgeving en het geven van voorrang", lijkt in de huidige situatie helemaal niet te bestaan.  
Ten slotte moet een duidelijk onderscheid worden gemaakt tussen de gegevens die door de inrichtende machten moeten worden verzameld, al naargelang de opvangomgeving al dan niet wordt gesubsidieerd.
- De woorden "gegevens betreffende de aanwezigheid" moeten worden ingevuld om aan te geven welke gegevens door deze bepaling worden begrepen en om ervoor te zorgen dat alleen die gegevens worden verwerkt die strikt noodzakelijk zijn voor het nagestreefde doel (aantal dagen/halve dagen en de datum).
- Met betrekking tot de medische gegevens van het kind waarnaar wordt verwezen onder " f. ", Uit de aanvullende informatie die aan de Autoriteit is verstrekt, blijkt dat de gegevens met betrekking tot het bewijs van inenting, de verschillende medische attesten en het medisch dossier van het kind door de inrichtende machten zullen worden verwerkt. De Autoriteit merkt echter op dat noch de formulering van het voorontwerp van decreet, noch de structuur van de norm het mogelijk maakt de bovengenoemde categorieën van gegevens en hun verbanden met de in " f. " omschreven doeleinden vast te stellen. Aangezien de organiserende autoriteiten dergelijke gevoelige gegevens zullen moeten

verwerken en de definitie van dergelijke gegevens een van de essentiële elementen is waarnaar in punt 11 wordt verwezen, en in het belang van de transparantie, verzoekt de Autoriteit derhalve om de woorden "met inbegrip van" te schrappen en om de categorieën gegevens waarnaar wordt verwezen, zoals verduidelijkt door de verkregen aanvullende informatie, en hun respectieve doeleinden op te nemen in de tekst van het voorontwerp van decreet.

- De bepaling over psycho-medisch-sociale gegevens moet worden gewijzigd zodanig dat de wettelijke bepaling waarnaar wordt verwezen nader wordt omschreven. Bovendien moet het doel van de verwerking van deze gegevens, zoals omschreven in de aanvullende informatie, uitdrukkelijk worden vermeld.

2) Met betrekking tot het personeel van de opvangomgeving (artikel 4) (7/2, 2°) :

- De punten a., b., c. van artikel 4 (artikel 7/2, 2° ontwerp) dienen te worden geschrapt, aangezien de gegevensverwerking door de overheid met betrekking tot de persoonsgegevens van haar personeelsleden (die naar hun aard noodzakelijk zijn in het kader van het noodzakelijke personeelsbeheer) - met uitzondering van de verwerking van "gevoelige" gegevens - niet door een normatieve tekst dient te worden geregeld.
- Uit de ontvangen aanvullende informatie blijkt dat de medische gegevens bedoeld in artikel 7/2, 2°, d) (medisch attest, medisch getuigschrift, gezondheidsevaluatieformulier, ...) van het personeel van de opvangomgeving voor meer specifieke doeleinden zullen worden verwerkt dan die bedoeld in artikel 3 van het voorontwerp van decreet. Zo moet het personeelslid van de opvangomgeving in het kader van de besluiten "Milac"<sup>9</sup> en "AEMD"<sup>10</sup> het bewijs leveren van de immuniteit tegen rodehond om mogelijke besmetting van zwangere vrouwen die de opvangomgeving bezoeken en van hun toekomstige kind te voorkomen. Hoewel de categorieën gegevens en hun doeleinde inderdaad in verschillende andere normatieve teksten worden gedefinieerd, moet er in de tekst van het voorontwerp van decreet uitdrukkelijk naar worden verwezen. Zoals de zaken er nu voorstaan, laten de gebruikte bewoordingen en de opzet van de norm de betrokkenen niet toe om de categorieën van gegevens die door de inrichtende machten worden verwerkt en hun doeleinde te bepalen.
- Met betrekking tot de voor de uitoefening van de functie relevante strafrechtelijke gegevens en (vrije vertaling) "*ten minste [...] het in artikel 596, lid 2, van het wetboek van strafvordering bedoelde uittreksel uit het strafregister, dat om de vijf jaar moet worden verstrekt [...]*", merkt de Autoriteit op dat dit alleen gegevens over strafrechtelijke veroordelingen of veiligheidsmaatregelen kunnen zijn, aangezien alleen deze gegevens in

<sup>9</sup> Besluit van de Regering de Franse Gemeenschap van 7 februari 2003 houdende algemene reglementering van de opvangmilieus.

<sup>10</sup> Besluit van de Regering van de Franse Gemeenschap van 17 december 2014 tot vaststelling van de regelgeving van de thuisopvangdiensten voor zieke kinderen.



het centrale strafregister beschikbaar zijn. Deze bepaling is van dien aard dat zij informatie over het gerechtelijk verleden van de betrokkenen ter kennis brengt van de verwerkingsverantwoordelijke. Hoewel de uitoefening van beroepen in de opvang voor jonge kinderen natuurlijk een controle van het strafblad van personen die in contact komen met kinderen vereist, kan de overlegging van het volledige strafblad een onrechtmatige inbreuk vormen op het recht op privacy van de betrokken personen. Zo zou bijvoorbeeld informatie uit het strafregister dat iemand voor te snel rijden is veroordeeld, geenszins afbreuk doen aan zijn vermogen om de betreffende functie naar behoren uit te oefenen en zou deze informatie buitensporig zijn in verhouding tot de nagestreefde doeleinden. In de aanvullende informatie die aan de Autoriteit is verstrekt, wordt vermeld dat in deze bepaling van het voorontwerp van decreet daadwerkelijk wordt verwezen naar artikel 16 van het Besluit van 2 mei 2019 houdende de vergunnings- en subsidieregeling voor kinderdagverblijven, diensten voor kinderopvang en zelfstandige (mede)onthaalouders, dat voorziet in de overlegging van een uittreksel uit het strafregister door personeel en personen die regelmatig in contact staan met de kinderen die door de inrichtende macht worden opgevangen. In dit verband moeten twee dingen worden opgemerkt. Ten eerste lijkt het erop dat de Autoriteit geen advies heeft uitgebracht over deze normatieve tekst. Ten tweede zij eraan herinnerd dat het voorontwerp van decreet waarover het advies wordt gevraagd, juist bedoeld is als normatief kader voor alle gegevensverwerkingen in het kader van de opvang van jonge kinderen. Het is dus *a priori* een *lex specialis* waarvan de toepassing voorrang heeft op die van andere mogelijke normatieve teksten.

Daarom verzoekt de Autoriteit deze bepaling uit ontwerpartikel 7/2 te schrappen en te vervangen door een bepaling die bepaalt dat de in ontwerpartikel 7/1 bedoelde inrichtende machten het centraal strafregister raadplegen en zich ertoe beperken na te gaan of het strafregister van de betrokkene<sup>11</sup> **al dan niet** een veroordeling bevat die hem belet de betrokken dienstbetrekking uit te oefenen. In ieder geval moet de bevraging bij de diensten van het strafregister gericht zijn op het al dan niet bestaan van een relevant strafbaar feit, al naar gelang het geval<sup>12</sup>. Het is daarom belangrijk om in het voorontwerp een uitputtende lijst op te nemen van strafrechtelijke veroordelingen waarvoor de inrichtende machten de diensten van het strafregister zullen bevragen.

Bovendien moet deze verificatie op het juiste moment worden uitgevoerd om de kwaliteit van de informatie te waarborgen. De Autoriteit herhaalt dat de gegevens die het voorwerp uitmaken van een rechtmatige verwerking juist moeten zijn en indien nodig bijgewerkt (artikel 5.d van de AVG). In het onderhavige geval merkt de Autoriteit op dat de frequentie waarmee het strafregister zal worden geraadpleegd, zoals bepaald in

<sup>11</sup> Dit omvat bijvoorbeeld werknemers, potentiële stagiairs, de werkzoekende en personen die regelmatig contact hebben met het kind.

<sup>12</sup> Dit is heel goed denkbaar in het licht van de lijst van gereguleerde activiteiten die is opgenomen en wordt bijgewerkt in de rubriek van de website van de FOD Justitie dat aan het strafregister is gewijd.

artikel 7/2, lid 2, onder d), d.w.z. "om de vijf jaar", gezien het nagestreefde doeleinde relatief laag lijkt en daarom moet worden verlaagd.

3) *Met betrekking tot personen die regelmatig in contact staan met de kinderen in de opvang (artikel 5 (7/3)) :*

- Gezien het relatief ruim toepassingsgebied van de definitie van "persoon die regelmatig in contact komt met de kinderen in de opvang", moeten de categorieën personen waarop deze bepaling betrekking heeft, worden gespecificeerd in het ontwerp van artikel 7, lid 3, eerste alinea.
- Met betrekking tot de "identiteitsgegevens" is de opmerking zoals geformuleerd in puntt. 21, 1), 2e streepje van dit advies ook van toepassing.
- Met betrekking tot de verwerking van medische gegevens van personen ouder dan 15 jaar dient te worden gepreciseerd dat het gaat om het jaarlijks medisch attest als bedoeld in artikel 17 van het Besluit van 2 mei 2019 houdende de vergunnings- en subsidieregeling voor kinderdagverblijven, diensten voor kinderopvang en zelfstandige (mede)onthaalouders, alsook het nagestreefde doeleinde van deze verwerking.
- Met betrekking tot de verwerking van gerechtelijke gegevens als bedoeld in het ontwerpartikel 7/3, 4°, is de opmerking van de Autoriteit zoals geformuleerd onder punt 21, 2) *in fine*, van dit advies, ook van toepassing.

***De opvangomgeving (artikel 6 (7/4))***

- Artikel 6 (7/4), van het voorontwerp van decreet moet worden geschrapt, aangezien de opvangomgevingen geen rechtspersoonlijkheid hebben, zodat zij niet als verwerkingsverantwoordelijken kunnen worden gekwalificeerd.

***Het "Office de la Naissance et de l'Enfance" (artikel 7 (7/5))***

- In artikel 7 (ontwerpartikel 7/5, §1, lid 1) moeten de woorden "alle gegevens die in zijn bezit zijn, met inbegrip van" - die de verwerking door het ONE impliceren van gegevens die niet in de tekst van het voorontwerp van decreet zijn opgenomen - worden vervangen door een formulering waarin de categorieën van gegevens waarnaar wordt verwezen en de wijze waarop zij worden verzameld/gegenereerd en verwerkt, worden verduidelijkt.
- De volgende bepaling moet worden gewijzigd (vrije vertaling): "***het ONE kan andere gegevens betreffende de gezins-, sociale, economische of professionele situatie van de ouders of de medische gegevens van het kind rechtstreeks bij de ouders van het kind***

*verzamelen om te kunnen beslissen **over afwijkingen die door de Regering door of krachtens dit decreet worden vastgesteld***".

Uit de aanvullende informatie die aan de Autoriteit is verstrekt, blijkt dat de afwijkingen als bedoeld in bovengenoemde bepaling niet beperkt zijn tot deze die in de toelichting zijn gedefinieerd<sup>13</sup>. Bovendien kan de Autoriteit op grond van de gebruikte algemene formulering (zie de woorden "andere gegevens" en "medische gegevens") niet bepalen welke categorieën gegevens door het ONE zullen worden verwerkt om over deze afwijkingen te beslissen. Daarom moeten in de tekst van het voorontwerp van decreet alle afwijkingen worden gespecificeerd waarover het ONE uitspraak moet doen en moet voor elk van deze afwijkingen worden gespecificeerd welke categorieën gegevens zullen worden verwerkt en voor welke doeleinden de persoonsgegevens van de betrokken personen zullen worden verzameld om te kunnen beslissen over de toekenning van deze afwijkingen.

- Wat het gecentraliseerde beheer van de voorafgaande aanvragen voor kinderopvang en de evaluatie van het opvangsysteem betreft, blijkt uit de ontvangen aanvullende informatie dat het ONE van plan is verschillende categorieën persoonsgegevens van ouders te verwerken via een "webservice". De aanvullende informatie meldt dat een niet-uitputtende lijst met gegevens over de identiteit, het tijdstip van de gevraagde opvang, het type opvang en het geografische gebied voor deze verwerking is voorzien. Het ingevoerde mechanisme omvat ook de mededeling van de contactgegevens van de ouders aan de betrokken opvangomgeving, zodat deze laatste rechtstreeks contact met hen kan opnemen en zo meerdere verzoeken kan vermijden. Bijgevolg moet het ontwerp van artikel 7/5, lid 4, worden gewijzigd om de verschillende verwerkingen te specificeren die worden overwogen in het kader van het beheer van de voorafgaande aanvragen voor opvang. Bovendien moet ervoor worden gezorgd dat alleen de gegevens die strikt noodzakelijk zijn voor de "toewijzing" van een opvangomgeving aan de ouders door het ONE worden verwerkt en dat de gegevens worden vastgesteld die worden begrepen onder de woorden "contactgegevens van de ouders". Ten slotte moeten in dezelfde bepaling de woorden "in hoofdstuk III/1" worden vervangen door "in hoofdstuk III van dit decreet" om verwarring tussen de verschillende normatieve teksten te voorkomen.
- Met betrekking tot de verwerking van gegevens die nodig zijn voor de behandeling van beroepen, klachten en crisissituaties als bedoeld in het ontwerp van artikel 7/5, § 2, moet de identiteit van de natuurlijke of rechtspersoon bij wie het ONE de betrokken gegevens wil verzamelen, worden gespecificeerd. Het is ook belangrijk om het in deze bepaling gebruikte begrip (vrije vertaling) "crisisituatie" te verduidelijken.
- Voor wat betreft artikel 7/5, §3 van het voorontwerp van decreet, bepaalt artikel 89.1 van de AVG betreffende de verwerking van gegevens voor statistische doeleinden dat elke verwerking voor statistische doeleinden moet worden omkaderd door passende

<sup>13</sup> Zie de besluiten MILAC, SASPE en AEMD.

waarborgen ter verzekering dat technische en organisatorische maatregelen worden getroffen om de naleving van het beginsel van de minimale gegevensverwerking te verzekeren en wanneer de statistische doeleinden kunnen worden bereikt door een latere verwerking die geen of niet langer een identificatie van de betrokkenen toelaat, moet op deze wijze te werk te worden gegaan. De verdere verwerking voor statistische doeleinden gebeurt dus bij voorkeur aan de hand van anonieme gegevens<sup>14</sup>. Indien het niet mogelijk is om met anonieme gegevens het beoogde verwerkingsdoeleinde te bereiken, kunnen gepseudonimiseerde<sup>15</sup> persoonsgegevens worden gebruikt. Indien ook deze niet toelaten het beoogde doeleinde te verwezenlijken kunnen, slechts in laatste instantie, ook niet-gepseudonimiseerde persoonsgegevens worden aangewend. In dit verband herinnert de Autoriteit eraan dat de identificatie van een persoon niet enkel slaat op de mogelijkheid om zijn naam en/of adres te achterhalen maar eveneens op de mogelijkheid om hem te identificeren via een proces van individualisering, correlatie of gevolgtrekking. Transparantie m.b.t. de gebruikte anonimiseringsmethode en een analyse van de risico's verbonden aan heridentificatie, zijn elementen die bijdragen tot een weloverwogen aanpak van het anonimiseringsproces. Voor het overige verwijst de Autoriteit naar het advies 05/2014 over de anonimiseringstechnieken, van de voorganger van het Europees Comité voor gegevensbescherming, meer bepaald de Werkgroep « artikel 29 »<sup>16</sup>.

### **Diverse bepalingen**

- Artikel 8 van het voorontwerp van decreet moet worden geschrapt. De formulering van deze bepaling specificeert namelijk geenszins de betrokken categorieën gegevens, het nagestreefde doel en de identiteit van de derde partijen die de gegevens ontvangen. Bovendien suggereert deze formulering dat persoonsgegevens van minderjarigen, met name hun medische gegevens, mits hun toestemming aan derden kunnen worden doorgegeven. Voor een dergelijke hypothese is de instemming vereist van de personen die het ouderlijk gezag hebben, hetgeen in het voorontwerp van decreet niet wordt gepreciseerd.
- Het woord "omstandigheden" in artikel 8 van het voorontwerp van decreet, dat suggereert dat de regering de doeleinden van de verwerking van persoonsgegevens kan specificeren, moet worden geschrapt. Deze vormen een essentieel onderdeel van de verwerking die in het voorontwerp van decreet en niet later in een regeringsbesluit moet worden vastgelegd.

<sup>14</sup>Anonieme gegevens: informatie die niet aan een geïdentificeerde of identificeerbare natuurlijke persoon kan worden gekoppeld (art. 4.1 punt 4.1) AVG, *a contrario*).

<sup>15</sup> "pseudonimisering: het verwerken van persoonsgegevens op zodanige wijze dat de persoonsgegevens niet meer aan een specifieke betrokkene kunnen worden gekoppeld zonder dat er aanvullende gegevens worden gebruikt, mits deze aanvullende gegevens apart worden bewaard en technische en organisatorische maatregelen worden genomen om ervoor te zorgen dat de persoonsgegevens niet aan een geïdentificeerde of identificeerbare natuurlijke persoon worden gekoppeld." (Zie artikel 4.5) AVG.

<sup>16</sup>Dit advies is beschikbaar op volgend adres: [https://ec.europa.eu/justice/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2014/wp216\\_nl.pdf](https://ec.europa.eu/justice/article-29/documentation/opinion-recommendation/files/2014/wp216_nl.pdf)

4. Bewaartermijn van de gegevens die worden verwerkt door het ONE en de inrichtende machten

22. Volgens artikel 5.1.e van de AVG mogen persoonsgegevens "niet langer worden bewaard, in een vorm die het mogelijk maakt de betrokkenen te identificeren, dan noodzakelijk voor de verwezenlijking van de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt.

23. Zoals in punt 11 reeds aangehaald, wordt ook de bepaling van de bewaartermijnen van persoonsgegevens, beschouwd als zijnde één van de essentiële elementen die in principe dienen te worden vastgelegd in de regelgeving die de verwerking van die persoonsgegevens omkadert.

24. De Autoriteit merkt op dat artikel 10 van het voorontwerp van decreet voorziet in een bewaartermijn voor de persoonsgegevens. Dit artikel bepaalt immers (vrije vertaling):

*« 7/8. § 1<sup>er</sup>. Onverminderd andere wettelijke, decretale of reglementaire bepalingen die in een langere bewaartermijn kunnen voorzien, worden de op grond van dit decreet verzamelde gegevens verwerkt en gedurende tien jaar bewaard.*

*De termijn van gegevens over kinderen en hun families begint te lopen wanneer het kind niet meer in opvang is.*

*De termijn met betrekking tot het personeel van de opvangomgeving begint te lopen wanneer het betrokken personeelslid de opvangomgeving verlaat of, in voorkomend geval, wanneer de opvangomgeving wordt gesloten.*

*In afwijking van het eerste lid worden gegevens die door opvangdiensten gespecialiseerd in jonge kinderen worden verwerkt, bewaard tot vijf jaar nadat het kind meerderjarig is geworden.*

*§ 2 De gegevens van de preventieve geneeskunde in het medisch dossier van het kind moeten gedurende 30 jaar worden bewaard, met uitzondering van de gegevens in de originele dossiers die aan de ouders, aan de door hen aangewezen arts(en) of aan het kind dat de meerderjarigheid heeft bereikt, op hun verzoek worden toegezonden.*

*§ Onverminderd de bepalingen inzake archivering worden de gegevens volgens de in de leden 1 en 2 bedoelde termijnen vernietigd".*

25. Wat de bewaartermijn van tien jaar betreft, wordt in de verstrekte aanvullende informatie vermeld dat dit de periode is die nodig is om te voldoen aan bepaalde wettelijke verplichtingen met betrekking tot bijvoorbeeld de boekhouding van de opvangomgeving. Er moet een onderscheid worden gemaakt tussen de bewaring van gegevens door het ONE en die van de opvangomgevingen om ervoor te zorgen dat elk van de actoren alleen de gegevens bewaart

die strikt noodzakelijk zijn om te voldoen aan de verplichtingen waaraan zij gebonden zijn. Het is daarom belangrijk om de wettelijke bepalingen waarnaar het voorontwerp van decreet verwijst en de categorieën van persoonsgegevens die zullen worden bewaard om aan deze vereisten te voldoen, te specificeren en te onderscheiden.

26. Met betrekking tot de in § 1, lid 4, bepaalde termijn blijkt uit de aanvullende informatie die aan de autoriteit is toegezonden dat deze termijn in feite verwijst naar artikel 9, 12°, a) van het SASPE-besluit<sup>17</sup>. De reden hiervoor is dat de gegevens van het kind moeten worden bewaard om het in staat te stellen meer te weten te komen over zijn geschiedenis en achtergrond. In artikel 9, lid 12, onder a), wordt echter verwezen naar het "geïndividualiseerde begeleidings- en toezichtsproject" en naar "documenten met betrekking tot de ontwikkeling van het kind"<sup>18</sup>. Daarom is de Autoriteit van mening dat de gebruikte formulering impliceert dat gegevens die niet noodzakelijk zijn voor de verwezenlijking van dit doel (zie bijvoorbeeld de medische gegevens van de kinderen waarop de aanvullende informatie betrekking heeft) door het ONE en de inrichtende macht zullen worden bewaard. Deze bepaling dient derhalve te worden gewijzigd om het doel van de bewaartermijn te specificeren en een lijst op te stellen van de persoonsgegevens die worden bewaard en strikt noodzakelijk zijn voor het doel.
27. Wat ten slotte de termijn van 30 dagen betreft die is vastgesteld voor het bewaren van gegevens over preventieve geneeskunde bij kinderen, blijkt uit de verstrekte aanvullende informatie dat het ONE in staat moet zijn om de gegevens over preventieve geneeskunde bij kinderen op lange termijn in het medisch patiëntendossier te integreren. De bewaartermijn beantwoordt op die manier aan de vereisten van het Koninklijk besluit van 3 mei 1999 houdende bepaling van de algemene minimumvoorwaarden waaraan het medisch dossier, bedoeld in artikel 15 van de wet op de ziekenhuizen, moet voldoen, gecoördineerd op 7 augustus 1987<sup>19</sup>. De Autoriteit is van mening dat het doel van deze bewaartermijn uitdrukkelijker moet worden omschreven in de tekst van het voorontwerp van decreet en dat de wetteksten waarnaar in de ontvangen aanvullende informatie wordt verwezen, moeten worden vermeld.

---

<sup>17</sup> Besluit van 30 april 2009 houdende algemene regeling en tot vaststelling van de nadere regels voor de subsidiëring van de opvangmilieus georganiseerd door de "Dienst" en van de gespecialiseerde opvangdiensten voor het jonge kind

<sup>18</sup> *Ibid.*

<sup>19</sup> Zie artikel 1 en 2 van het Koninklijk besluit van 3 mei 1999 houdende bepaling van de algemene minimumvoorwaarden waaraan het medisch dossier, bedoeld in artikel 15 van de wet op de ziekenhuizen, moet voldoen, gecoördineerd op 7 augustus 1987.

**OM DIE REDENEN,**

**stelt de Autoriteit dat de volgende aanpassingen zich opdringen:**

- de in §14 van dit advies vermelde formele wijzigingen door te voeren ;
- rekening te houden met alle opmerkingen en verzoeken van de Autoriteit zoals geformuleerd in §21 van dit advies, zodat de tekst van het voorontwerp van decreet in overeenstemming is met het legaliteits- en proportionaliteitsbeginsel;
- de bepalingen betreffende de bewaartermijn van persoonsgegevens te herzien, rekening houdend met de opmerkingen van de Autoriteit in de §25, 26 en 27.

(get.) Alexandra Jaspar

Directeur van het Kenniscentrum