



Autorité de protection des données
Gegevensbeschermingsautoriteit

Advies nr. 255/2022 van 1 december 2022

Vertaling¹

Betreft: Adviesaanvraag over een ontwerp van ministerieel besluit tot bepaling van het model van het standaard medisch getuigschrift dat moet worden gebruikt in het kader van een aanvraag voor een machtiging tot verblijf die op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 wordt ingediend (CO-A-2022-254)

Het Kenniscentrum van de Gegevensbeschermingsautoriteit (hierna "de Autoriteit"),
Aanwezig: de dames Cédrine Morlière, Nathalie Raghenon en Griet Verhenneman en de heren Yves-Alexandre de Montjoye, Bart Preneel en Gert Vermeulen

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

Gelet op 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* (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 het verzoek om advies van de Staatssecretaris voor Asiel en Migratie, Nicole De Moor, ontvangen op 4 oktober 2022;

Gelet op de bijkomende informatie ontvangen op 12 oktober en 3 november 2022;

Brengt op 1 december 2022 het volgende advies uit:

¹ Voor de oorspronkelijke versie van de tekst, die collegiaal werd gevalideerd, cf. de Franse versie van de tekst, die beschikbaar is in de FR-versie van de rubriek "adviezen" van de website van de Autoriteit.

I. ONDERWERP EN CONTEXT VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De Staatssecretaris voor Asiel en Migratie vraagt het advies van de Autoriteit over een ontwerp van ministerieel besluit tot bepaling van het model van het standaard medisch getuigschrift dat moet worden gebruikt in het kader van een aanvraag voor een machtiging tot verblijf die op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 wordt ingediend (hierna 'het ontwerp' of 'het ontwerp van ministerieel besluit').
2. Artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen (hierna 'de wet van 15 december 1980') maakt het mogelijk dat een vreemdeling **toestemming krijgt om in België te verblijven om medische redenen**². Deze bepaling machtigt inderdaad de vreemdeling "*die op zodanige wijze lijdt aan een ziekte dat deze ziekte een reëel risico inhoudt voor zijn leven of fysieke integriteit of een reëel risico inhoudt op een onmenselijke of vernederende behandeling wanneer er geen adequate behandeling is in zijn land van herkomst of het land waar hij verblijft*" om een machtiging tot verblijf in België aan te vragen.
3. Hiertoe moet de vreemdeling met name (1) zijn identiteit bewijzen³, (2) het adres van zijn daadwerkelijke verblijfplaats meedelen⁴, (3) « *alle nuttige en recente inlichtingen aangaande zijn ziekte en de mogelijkheden en de toegankelijkheid tot een adequate behandeling in zijn land van herkomst of in het land waar hij verblijft verstrekken* ».
4. Daartoe bepaalt artikel 9ter van de wet van 15 december 1980, zoals gewijzigd bij het wetsontwerp tot wijziging van de wet van 15 december 1980 met betrekking tot de vaststelling van het model van medisch getuigschrift⁵, dat de vreemdeling « *een standaard medisch getuigschrift, zoals voorzien door de Koning bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad verstrekt. Dit medisch getuigschrift dat niet ouder is dan drie maanden voorafgaand aan de indiening van de aanvraag vermeldt de ziekte, haar graad van ernst en de noodzakelijk geachte behandeling* ».
5. Verder preciseert artikel 9ter § 1, laatste lid van de wet van 15 december 1980 « *De beoordeling van het in het eerste lid vermelde risico*⁶], van de mogelijkheden van en van de toegankelijkheid tot

² De toestemming wordt verleend door de minister belast met de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen of zijn afgevaardigde (artikel 9ter, § 1, eerste lid, van de wet van 15 december 1980).

³ Artikel 9ter, § 1, eerste lid van de wet van 15 december 1980.

⁴ Artikel 9ter, §1, tweede lid van de wet van 15 februari 1980. In deze bepaling staat ook dat de aanvraag per aangetekende post moet worden ingediend.

⁵ Dit wetsontwerp werd op 9 juni 2022 door de Kamer van Volksvertegenwoordigers in plenaire zitting aangenomen, maar is nog niet afgekondigd en bekrachtigd door de Koning en nog niet gepubliceerd.

⁶ Meer bepaald wanneer diens ziekte « *een reëel risico inhoudt voor zijn leven of fysieke integriteit of een reëel risico inhoudt op een onmenselijke of vernederende behandeling, wanneer er geen adequate behandeling is in zijn land van herkomst of het land waar hij/zij verblijft* ».

behandeling in zijn land van herkomst of het land waar hij verblijft, en van de in het medisch getuigschrift vermelde ziekte, haar graad van ernst en de noodzakelijk geachte behandeling, gebeurt door een ambtenaar-geneesheer of een geneesheer aangeduid door de minister of zijn gemachtigde die daaromtrent een advies verschaft. Deze geneesheer kan, indien hij dit nodig acht, de vreemdeling onderzoeken en een bijkomend advies inwinnen van deskundigen».

6. **Artikel 7 van het koninklijk besluit van 17 mei 2007 tot vaststelling van de uitvoeringsmodaliteiten van de wet van 15 september 2006 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen** (hierna "het besluit van 17 mei 2007"), zoals het zal worden gewijzigd bij een ontwerp van koninklijk besluit tot wijziging ervan met betrekking tot de vaststelling van het model van het standaard medisch getuigschrift dat moet worden gebruikt in het kader van een aanvraag voor een machtiging tot verblijf ingediend op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980⁷, **delegeert aan de minister de vaststelling van het model van het standaard medisch getuigschrift** die de vreemdeling overeenkomstig artikel 9ter bij zijn machtigingsaanvraag tot verblijf moet overleggen.
7. Het ontwerp dat voor advies aan de Autoriteit is voorgelegd, strekt tot uitvoering van het toekomstige artikel 7 van het besluit van 17 mei 2007. Het beoogt de vaststelling van een nieuw standaardmodel van medisch getuigschrift voor de vreemdeling die een aanvraag voor machtiging tot verblijf indient op basis van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980. Dit nieuwe standaardmodel voor een medisch getuigschrift dient ter vervanging van het model dat thans aan het besluit van 17 mei 2007 is gehecht.
8. In tegenstelling tot het reeds van kracht zijnde model van medisch getuigschrift omvat het nieuwe model van medisch getuigschrift dat bij het ontwerp van ministerieel besluit wordt ingevoerd "*de gegevens met betrekking tot de verwerking van de persoonsgegevens in het kader van uw aanvraag voor een machtiging tot verblijf op grond van 9ter van de wet van 15 december 1980* (hierna 'informatieve kennisgeving'). Zoals in het formulier voor de adviesaanvraag is aangegeven, wordt door het aldus invullen van het model van het medisch getuigschrift, door het ontwerp van ministerieel besluit «*de uitvoering van artikel 13 van de AVG in het kader van aanvragen voor machtiging tot verblijf die zijn ingediend op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980*» beoogd.
9. De Autoriteit merkt bovendien op dat zij zich in haar advies nr. 195/2019 heeft uitgesproken over een ontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 17 mei 2007 tot vaststelling

⁷ Het betreft een ontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 17 mei 2007 tot vaststelling van de uitvoeringsmodaliteiten van de wet van 15 september 2006 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wat betreft de vaststelling van het model van het medisch attest dat moet worden gebruikt in het kader van een aanvraag voor een machtiging tot verblijf die wordt ingediend op grond van artikel 9 ter van de wet van 15 december 1980.

van de uitvoeringsmodaliteiten van de wet van 15 september 2006 tot wijziging van de wet van 15 december 1980 en tot vervanging van het model van het standaard medisch getuigschrift dat moet worden gebruikt in het kader van een aanvraag voor een machtiging tot verblijf die op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 wordt ingediend. Dit ontwerp van koninklijk besluit, dat nooit is aangenomen, is qua inhoud gedeeltelijk vergelijkbaar met het ontwerp van ministerieel besluit waarop dit advies betrekking heeft⁸.

II. ONDERZOEK VAN DE ADVIESAANVRAAG

A. Aangaande het model van getuigschrift op zich

10. Uit artikel 9 ter van de wet van 15 december 1980 blijkt dat het bij het ontwerp van ministerieel besluit gevoegde model van het medisch getuigschrift, bedoeld is om de Dienst Vreemdelingenzaken in staat te stellen vast te stellen of de persoon op wie het betrekking heeft *«op zodanige wijze lijdt aan een ziekte dat deze ziekte een reëel risico inhoudt voor zijn leven of fysieke integriteit of een reëel risico inhoudt op een onmenselijke of vernederende behandeling wanneer er geen adequate behandeling is in zijn land van herkomst of het land waar hij verblijft»*. Dit doeleinde is welbepaald, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigd, overeenkomstig het vereiste in artikel 5.1, b) van de AVG.
11. De Autoriteit herinnert eraan dat de persoonsgegevens die via dit model van medisch getuigschrift worden verzameld, overeenkomstig het vereiste van artikel 5.1.c) van de AVG toereikend, ter zake dienend en beperkt moeten zijn tot hetgeen noodzakelijk is voor het doel ervan (het beginsel van 'minimale gegevensverwerking').
12. De **eerste rubriek** van het model van medisch getuigschrift beoogt gegevens te verzamelen over de **medische voorgeschiedenis** van de betrokkene. Op de vraag naar de relevantie en de noodzaak van het verzamelen van gegevens over de medische voorgeschiedenis wanneer het doel van de gegevensverzameling is te beoordelen of de betrokkene momenteel lijdt aan een ziekte die *«een reëel risico inhoudt voor zijn leven of fysieke integriteit of een reëel risico inhoudt op een onmenselijke of vernederende behandeling wanneer er geen adequate behandeling is in zijn land van herkomst of het*

⁸ De Raad van State was echter in zijn advies nr. 72.142/4 van 3 oktober 2022 van oordeel dat het ontwerp van ministerieel besluit voor advies aan de Autoriteit moest worden voorgelegd om de volgende redenen (de Autoriteit vertaalt) :

- (1) Het advies van de Autoriteit is bijna drie jaar geleden uitgebracht en vóór de aanneming door de Kamer op 9 juni 2022 van het wetsontwerp "tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen voor wat betreft de vaststelling van het model van het medisch getuigschrift dat verplicht moet worden gebruikt bij de aanvraag voor machtiging tot verblijf op grond van artikel 9 ter" ;
- (2) mededeling 195/2019 had betrekking op een ontwerp van koninklijk besluit en niet op het huidige ontwerp van ministerieel besluit ;
- (3) het modelgetuigschrift bij het ontwerp van koninklijk besluit waarover advies nr. 195/2019 is uitgebracht, verschilt van het modelgetuigschrift bij het ontwerp van ministerieel besluit.

land waar hij verblijft»", antwoordde de afgevaardigde van de staatssecretaris als volgt (de Autoriteit vertaalt) :

«Hoewel de vaststelling van het standaard medisch getuigschrift dat in het kader van een op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 ingediende aanvraag tot verblijf moet worden gebruikt, aan de Koning wordt toevertrouwd (die zelf heeft besloten deze taak aan de minister te delegeren), heeft de wetgever niettemin een kader voor deze koninklijke delegatie vastgesteld. Dit artikel 9ter bepaalt immers: "(...) De vreemdeling maakt samen met de aanvraag alle nuttige en recente inlichtingen over aangaande zijn ziekte en de mogelijkheden en de toegankelijkheid tot een adequate behandeling in zijn land van herkomst of in het land waar hij verblijft. Hij maakt een standaard medisch getuigschrift over zoals voorzien door de Koning (...). Dit medisch getuigschrift dat niet ouder is dan drie maanden voorafgaand aan de indiening van de aanvraag vermeldt de ziekte, haar graad van ernst en de noodzakelijk geachte behandeling (...)».

Gezien deze wettelijke bepaling is de vreemdeling/arts niet verplicht dit deel in te vullen. Als hij dat niet doet, wordt zijn verblijfsaanvraag niet onontvankelijk verklaard. Het model van medisch getuigschrift dat deze gegevens niet bevat, wordt aanvaard en voor onderzoek/advies doorgestuurd naar de arts van de Dienst Vreemdelingenzaken. Er zij echter op gewezen dat de vreemdeling nog steeds verplicht is bij zijn aanvraag "alle relevante informatie" te verstrekken en dat deze geschiedenis daar deel van kan uitmaken. Aan hem daarover te oordelen.

Voor de arts van de Dienst Vreemdelingenzaken kan het echter meer dan interessant zijn over deze voorgeschiedenis te beschikken om een volledig beeld te krijgen van de gezondheidstoestand van de vreemdeling. Met deze voorgeschiedenis zal de arts van de Dienst Vreemdelingenzaken een beter oordeel kunnen geven over de vraag of de vreemdeling onder de toepassing van artikel 9ter valt».

13. De Autoriteit merkt op dat, volgens de door de afgevaardigde van de staatssecretaris verstrekte informatie, kennis van de medische voorgeschiedenis van een persoon in sommige gevallen nodig kan zijn om de Dienst Vreemdelingenzaken in staat te stellen te beoordelen of die persoon momenteel aan een zodanige ziekte lijdt dat dit een reëel gevaar vormt voor zijn of haar leven of lichamelijke integriteit oplevert, dan wel een reëel gevaar voor een onmenselijke of vernederende behandeling wanneer in zijn of haar land geen passende behandeling bestaat in zijn of haar land van herkomst of in het land waar hij of zij verblijft. Het is echter niet **systematisch nodig deze informatie te verzamelen voor het doel waarvoor zij bestemd is**. Om onevenredige verzameling van persoonsgegevens te voorkomen, moet daarom in het model van het medisch getuigschrift worden gespecificeerd dat de

arts, die het getuigschrift opstelt, informatie over de medische voorgeschiedenis, alleen maar mag verstrekken indien en voor zover dit noodzakelijk is om te verklaren dat de betrokkene op dat moment lijdt aan een ziekte die een reëel risico voor zijn leven of lichamelijke integriteit inhoudt of een reëel risico op een onmenselijke of vernederende behandeling wanneer in zijn land van herkomst of in het land van verblijf geen passende behandeling bestaat. **In de andere gevallen mogen deze gegevens niet worden verzameld**, omdat ze niet noodzakelijk zijn voor het doel waarvoor ze zijn verzameld.

B. Aangaande de informatieve kennisgeving

14. Zoals hierboven reeds is opgemerkt, **beoogt** het ontwerp, door een informatieve kennisgeving aan het model van medisch getuigschrift toe te voegen, **te voldoen** aan de in artikel 13 van de AVG neergelegde **informatieplicht** van de verwerkingsverantwoordelijke.
15. Zoals de afgevaardigde van de staatssecretaris in een uitwisseling met de Autoriteit opmerkte, heeft de aldus meegedeelde informatieve kennisgeving **niet uitsluitend betrekking op** de gegevensverwerking die bestaat uit het **verzamen van gegevens via het medisch getuigschrift**, maar **beoogt zij de informatie te verstrekken die vereist is voor elke gegevensverwerking die wordt verricht** *«in het kader van een aanvraag om verblijf van meer dan drie maanden, ingediend op grond van artikel 9 ter van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen»*. **De Autoriteit neemt hier nota van»**.
16. **Om echter elke dubbelzinnigheid te vermijden** over het feit dat de verstrekte informatie betrekking heeft op alle gegevensverwerkingen die worden uitgevoerd in het kader van het onderzoek en de follow-up van een aanvraag voor een verblijf van meer dan drie maanden die is ingediend op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 (en niet alleen op de verwerking die bestaat uit het verzamelen van de medische gegevens die nodig zijn om te beoordelen of de vreemdeling voldoet aan de voorwaarden van artikel 9 ter, **beveelt de Autoriteit aan de titel** van de informatieve kennisgeving⁹ als volgt aan te passen: "Informatie met betrekking tot de verschillende verwerkingen van persoonsgegevens in het kader van het onderzoek en de verdere opvolging van uw aanvraag voor een machtiging tot verblijf ingediend op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980

⁹ Momenteel luidt de titel: « informatie met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens in het kader van uw aanvraag voor een machtiging tot verblijf ingediend op basis van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot de grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen ». Het is de Autoriteit die onderlijnt.

betreffende de toegang tot de grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen”¹⁰.

17. Voorts merkt de Autoriteit op dat de informatie in het ontwerp geen normatieve bepalingen vormt en niet bedoeld is om de voorwaarden vast te stellen waaronder de Dienst Vreemdelingenzaken persoonsgegevens mag verwerken overeenkomstig artikel 9ter. Zoals de afgevaardigde van de staatssecretaris opmerkte, heeft de opneming van deze 'informatie' in het model van medisch getuigschrift tot doel informatie te verstrekken over de feitelijke praktijk van de Dienst Vreemdelingenzaken met betrekking tot de verwerking van gegevens ter uitvoering van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980. De Autoriteit **neemt hier nota van** maar zij maakt van de gelegenheid gebruik om te **benadrukken** dat in voorkomend geval **de manier van werken van de Dienst Vreemdelingenzaken niet in overeenstemming zijn met de AVG**. Bovendien onderzoekt de Autoriteit in hoeverre het ontwerp daadwerkelijk voldoet aan het vereiste van artikel 13 van de AVG.
18. Het eerste punt van de informatieve kennisgeving beoogt de **verwerkingsverantwoordelijke te identificeren**.
19. het luidt als volgt: *«De verwerkingsverantwoordelijke van de gegevens met betrekking tot de gezondheid van de aanvrager en de andere persoonsgegevens verzameld in het kader van de aanvraag voor een machtiging tot verblijf die op grond van 9ter van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen wordt ingediend (hierna 'wet van 15 december 1980') is de minister die de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen onder zijn bevoegdheid heeft, vertegenwoordigd door de Directeur-generaal van de Dienst Vreemdelingenzaken »*¹¹.
20. Ten eerste merkt de Autoriteit op dat **de identificatie van een verwerkingsverantwoordelijke betrekking moet hebben op een of meer gegevensverwerkingen** en niet op gegevens. De gekozen formulering dient derhalve te worden herzien om aan te geven voor welke gegevensverwerking de verwerkingsverantwoordelijke wordt geïdentificeerd.
21. Vervolgens maar fundamenteel herinnert de Autoriteit eraan dat het begrip "verwerkingsverantwoordelijke", zoals het Europees Comité voor gegevensbescherming heeft benadrukt, een **functioneel begrip is dat erop gericht is** de verantwoordelijkheden toe te wijzen overeenkomstig de feitelijke rol van de partijen¹². De aanduiding van een

¹⁰ De onderstreepte woorden zijn woorden die moeten worden toegevoegd/gewijzigd ten opzichte van de huidige formulering.

¹¹ Onderstreping door de Autoriteit.

¹² EDPB, Richtsnoeren 07/2020 over de begrippen 'verwerkingsverantwoordelijke' en 'verwerker' in de AVG, 2 september 2020 (versie 1.0), blz. 10

verwerkingsverantwoordelijke in de regelgeving dient met andere woorden te stroken met de rol die deze actor in de praktijk opneemt. Met andere woorden, er moet worden vastgesteld **wie in de praktijk het doel van de gegevensverwerking** in het kader van de toepassing van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 **nastreeft**.

22. In het licht van voorgaande, stelt de Autoriteit zich vragen bij de aanduiding van de minister als verwerkingsverantwoordelijke. Los van de *politieke* verantwoordelijkheid van de bevoegde minister¹³ lijkt **het niet opportuun de minister aan te wijzen als verantwoordelijke** voor de verwerking van persoonsgegevens door de Dienst Vreemdelingenzaken in het kader van de toepassing van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980¹⁴. Het is namelijk niet de minister - maar de Dienst Vreemdelingenzaken - die de aanvraag voor een machtiging tot verblijf beoordeelt en beslist over de gegevensverwerking die moet plaatsvinden om vast te stellen of de vreemdeling die een machtiging tot verblijf heeft gevraagd, voldoet aan de bij de wet van 15 december 1980 vastgestelde criteria. De betrokken personen zullen ook bij de Dienst Vreemdelingenzaken, en niet bij de minister, de rechten uitoefenen die hen door de AVG worden toegekend (recht op toegang, enz.). Het is dus de Dienst Vreemdelingenzaken die in de praktijk de rol van verantwoordelijke voor de verwerking van gegevens op zich neemt voor de beoordeling van een aanvraag voor een machtiging tot verblijf die is ingediend op grond van artikel 9 ter van de wet van 15 december 1980. In de praktijk blijkt immers dat de Dienst Vreemdelingenzaken - en niet de minister - het doel of de doelen nastreeft waarvoor de in het kader van de toepassing van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 verzamelde gegevens worden verwerkt. Indien dit het geval is, **is de Dienst vVreemdelingenzaken in feite de verantwoordelijke voor de verwerking en hij dient als zodanig te worden aangeduid in de informatie die aan de betrokkenen wordt verstrekt**.
23. Het **tweede punt** van de informatieve kennisgeving betreft met name **de uitoefening van de rechten** die de AVG aan de betrokkenen toekent. In dit verband merkt de Autoriteit op dat de mededeling slechts drie situaties noemt waarin een betrokkene zijn recht op beperking van de verwerking kan uitoefenen. Welnu, de AVG somt 4 situaties op. Onder punt 2.3 van de informatieve kennisgeving moet daarom worden toegevoegd dat het mogelijk is om een beperking van de verwerking te vragen wanneer de betrokkene « overeenkomstig artikel 21, lid 1, bezwaar (heeft) gemaakt tegen de verwerking, in afwachting van het antwoord op de vraag of de gerechtvaardigde

¹³ Zoals de Autoriteit reeds herhaaldelijk heeft opgemerkt, doet de aanwijzing van een administratie als verwerkingsverantwoordelijke niets af aan de politieke verantwoordelijkheid van de minister voor het (niet) handelen van de onder zijn bevoegdheid vallende administratie. De begrippen "politieke verantwoordelijkheid" en "verwerkingsverantwoordelijkheid" mogen dus niet met elkaar worden verward. Zie hiervoor advies 121/2022; advies 122/2022; advies 166/2022.

¹⁴ In haar advies over het wetsontwerp betreffende de verwerking van persoonsgegevens door de Algemene Directie Vreemdelingenzaken van de Federale Overheidsdienst Binnenlandse Zaken heeft de Autoriteit er reeds op gewezen dat het haar voorkomt dat de Dienst Vreemdelingenzaken moet worden aangewezen als verwerkingsverantwoordelijke voor het verwerken van persoonsgegevens door de Dienst Vreemdelingenzaken, en niet de bevoegde minister, die bevoegd is voor de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen (advies nr. 166/2022, punten 33-37).

gronden van de verwerkingsverantwoordelijke zwaarder wegen dan die van de betrokkene » (artikel 18.1.d) van de AVG).

24. Het **derde punt** van de informatieve kennisgeving heeft, overeenkomstig artikel 13.1.c) van de AVG, tot doel de betrokkenen te informeren over de doeleinden van de verwerking waarvoor de verzamelde persoonsgegevens bestemd zijn, alsmede over de rechtmatigheidsgronden (als bedoeld in artikel 6 van de AVG) van de verwerking. In dit verband merkt de Autoriteit op dat «*de andere verzamelde persoonsgegevens niet alleen noodzakelijk zijn voor de nakoming van een wettelijke verplichting waaraan de Dienst Vreemdelingenzaken is onderworpen, maar ook, in het algemeen, voor de vervulling van een taak van algemeen belang of die deel uitmaakt van de uitoefening van het openbaar gezag [artikel 6.1.e) van de AVG] die aan de Dienst Vreemdelingenzaken is opgedragen, namelijk : de toepassing van de wetgeving inzake de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen* ».
25. Wat de door de verwerkingsverantwoordelijke nagestreefde taak van algemeen belang betreft, wordt in de informatieve kennisgeving terecht gewezen op de toepassing van de wetgeving inzake de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen.
26. De loutere verwijzing naar de wettelijke verplichting als grondslag voor de rechtmatigheid in de zin van artikel 6 van de AVG, zonder een nauwkeurige en concrete identificatie van de wettelijke verplichting(en) waaraan de Dienst Vreemdelingenzaken is onderworpen, biedt niet voldoende volledige informatie om ten aanzien van de betrokkenen alle vereiste transparantie te waarborgen. Om ervoor te zorgen dat de betrokkenen naar behoren worden geïnformeerd, moet(en) zo nodig de wettelijke verplichting(en) van de Dienst Vreemdelingenzaken om "andere verzamelde persoonsgegevens" te verwerken in het kader van de behandeling van een verzoek om machtiging op basis van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980, worden vastgesteld.
27. Op de vraag naar de specifieke wettelijke verplichtingen van de Dienst vreemdelingenzaken, waarvan de uitvoering de verwerking van persoonsgegevens vereist, antwoordde de afgevaardigde van de staatssecretaris echter als volgt (de Autoriteit vertaalt):

«Naast de verplichting tot aangifte van strafbare feiten bij het parket kan ik bijvoorbeeld de verplichting tot registratie van bepaalde gegevens in de bevolkingsregisters of het wachtregister noemen [zie met name: artikel 1bis, van de wet van 19 juli 1991 betreffende de bevolkingsregisters, de identiteitskaarten, de vreemdelingenkaarten en de verblijfsdocumenten, artikel 2, laatste lid, van het koninklijk besluit van 16 juli 1992 tot vaststelling van de gegevens vermeld in de bevolkingsregisters en in het vreemdelingenregister + koninklijk besluit van 1 februari 1995 tot vaststelling van de in

het wachtregister vermelde informatiegegevens en tot aanwijzing van de overheden die bevoegd zijn deze in te voeren].

Gezien de vele taken/bevoegdheden van de Dienst Vreemdelingenzaken is het moeilijk een volledige "catalogus" op te stellen van de wettelijke verplichtingen waaraan wij moeten voldoen. Daarom vroeg ik mij af of het niet beter zou zijn zich te beperken tot de uitvoering van een opdracht van openbaar belang in de uitoefening van het openbaar gezag. Indien het immers andere wetgeving dan het migratierecht is die de Dienst Vreemdelingenzaken bepaalde taken oplegt, vallen deze wetten/taken naar mijn mening ook onder het begrip "taak van algemeen belang of in verband met de uitoefening van het openbaar gezag"».

28. De Autoriteit is het eens met de analyse van de afgevaardigde dat gegevensverwerkingen ter uitvoering van een wettelijke bepaling die de Dienst Vreemdelingenzaken een taak of plicht oplegt, verwerkingen zijn *«die noodzakelijk zijn voor de vervulling van een taak van algemeen belang of die deel uitmaken van de uitoefening van het openbaar gezag dat aan de verantwoordelijke voor de verwerking is opgedragen»* en geen verwerkingen *«die noodzakelijk zijn voor de nakoming van een wettelijke verplichting waaraan de verantwoordelijke voor de verwerking is onderworpen »*¹⁵. **De Autoriteit beveelt derhalve aan de verwijzing naar de wettelijke verplichting te schrappen als grondslag voor de rechtmatigheid van de gegevensverwerking in het kader van de behandeling en de follow-up van een aanvraag voor een machtiging tot een verblijf op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980**¹⁶.
29. Het **vierde punt** van de mededeling betreft de **categorieën van ontvangers** aan wie de Dienst Vreemdelingenzaken gegevens kan mededelen die zijn verzameld in het kader van de behandeling van een aanvraag om machtiging voor een verblijf, die is ingediend op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980. In dit verband merkt de Autoriteit op dat "andere persoonsgegevens dan die betreffende de gezondheid van de aanvrager» kunnen worden meegedeeld aan *« diverse niet-gouvernementele organisaties en andere verenigingen waarop de aanvrager een beroep kan doen voor bijstand en/of verdediging»*. Na een verzoek om nadere informatie heeft de afgevaardigde van de staatssecretaris aangegeven dat deze mededeling tot doel heeft *«De vreemdeling bij te staan bij zijn verblijfsaanvraag en/of bij zijn verweer tegen beslissingen die ten aanzien van hem door de Dienst*

¹⁵ De Autoriteit herinnert er in dit verband samen met de "Groep Artikel 29", de rechtsvoorganger van het Europees Comité voor gegevensbescherming, aan dat de "wettelijke verplichting" als grondslag voor rechtmatigheid (in de zin van artikel 6 van de AVG) overeenkomsten vertoont met de "taak van algemeen belang" als grondslag voor rechtmatigheid, "voor zover een taak van algemeen belang vaak is gebaseerd op of voortvloeit uit een wettelijke bepaling. De reikwijdte [van de wettelijke verplichting als grondslag voor rechtmatigheid] is evenwel strikt begrensd" ("Groep Artikel 29", advies 06/2014 over het begrip legitiem belang dat de verantwoordelijke voor een -gegevensverwerking in de zin van artikel 7 van Richtlijn 95/46/EG, vastgesteld op 9 april 2014, blz. 20 e.v.)

¹⁶ De Autoriteit merkt ook op dat in het ontwerp van koninklijk besluit waarover zij advies nr. 195/2019 heeft uitgebracht, alleen sprake was van "opdracht van algemeen belang" als grondslag voor de rechtmatigheid.

Vreemdelingenzaken zijn genomen » en dat de grondslag voor de rechtmatigheid (in de zin van artikel 6 AVG) van deze mededeling de toestemming is van de betrokkene¹⁷ (de vreemdeling die de verblijfsaanvraag heeft ingediend). Om ervoor te zorgen dat de betrokkenen naar behoren worden geïnformeerd, moet in de informatieve nota worden vermeld dat de mededeling van gegevens aan deze «diverse niet-gouvernementele organisaties en andere verenigingen waarop de verzoeker een beroep kan doen om hem bij te staan en/of te verdedigen» alleen plaatsvindt voor zover de betrokkene hiervoor toestemming heeft gegeven aan de organisatie of vereniging .

30. Het **vijfde punt** van de mededeling betreft de **bewaartermijn** van de gegevens die zijn verzameld in het kader van de aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980. De aangegeven bewaartermijn is 30 jaar voor gegevens betreffende de gezondheid van de aanvrager en 75 jaar voor andere persoonsgegevens.
31. In haar Advies nr. 195/2019 had de Autoriteit reeds opgemerkt dat dergelijke bewaartermijnen buitensporig waren en derhalve niet in overeenstemming waren met artikel 5.1.e), van de AVG.
32. De Autoriteit merkt ook op dat in een wetsontwerp betreffende de verwerking van persoonsgegevens door de Algemene Directie Vreemdelingenzaken van de Federale Overheidsdienst Binnenlandse Zaken, waarover de Autoriteit op 19 juli 2022 advies heeft uitgebracht¹⁸, een algemene bewaartermijn van 5 jaar is voorzien.
33. Op de vraag naar de rechtvaardiging voor het opnemen van bewaartermijnen van 30 jaar (voor gezondheidsgegevens) en 75 jaar (voor andere gegevens) in de informatieve kennisgeving, antwoordde de afgevaardigde van de staatssecretaris dat (de Autoriteit vertaalt):

«Het doel van het ministerieel besluit dat voor advies aan de gegevensbeschermingsautoriteit is voorgelegd [...] is te voldoen aan de informatieverplichting van artikel 13, Algemene verordening gegevensbescherming. Het gaat er niet om een nieuwe gegevensverwerking op te zetten of een bestaande te wijzigen. [...]

De Dienst Vreemdelingenzaken wil graag voldoen aan de Algemene Verordening Gegevensbescherming. Voor een administratie als de onze is een dergelijke naleving echter een enorme en tijdrovende taak. Het kan alleen geleidelijk gaan. Met dit ontwerp van ministerieel besluit zet de Dienst Vreemdelingenzaken een verdere stap in de richting

¹⁷ De afgevaardigde van de staatssecretaris schreef: "Aangezien deze NGO's/verenigingen handelen op verzoek van de vreemdeling (de betrokkene), worden zij gelijkgesteld met de betrokkene. Indien zij niet over een mandaat van de betrokkene beschikken, maakt de Dienst Vreemdelingenzaken geen persoonsgegevens bekend.

¹⁸ Zie advies nr. 166/2022.

van naleving. Wij zijn ons ervan bewust dat er nog een lange weg te gaan is en wij werken er elke dag aan.

Mede met het oog op de naleving heeft de Dienst Vreemdelingenzaken een wetsvoorstel opgesteld dat een wettelijk kader biedt voor de verwerking van persoonsgegevens die hij in het kader van zijn wettelijke taken verricht. Dit wetsontwerp is, zoals de naam al aangeeft, slechts een wetsontwerp en zelfs een voorontwerp, en het heeft nog een lange weg te gaan voordat het tot wet wordt verheven. Daarom speelt dit voorontwerp van wet zich af in de (onzekere) toekomst, terwijl dit ontwerp van ministerieel besluit zich in het heden afspeelt.

De huidige is de Evibel-databank, die wordt gebruikt om het bestand van vreemdelingen te beheren. Evibel is een ouderwetse toepassing die wordt vervangen door een nieuwe toepassing/database, eMigration genaamd. Deze modernisering is echter een langetermijnproject. In het kader van deze nieuwe toepassing wordt bijzondere aandacht besteed aan de duur van de gegevensbewaring. Intussen is, in het kader van Evibel OG, de bewaartermijn deze die is overeengekomen met het Rijksarchief.

De Dienst Vreemdelingenzaken is zich ervan bewust dat deze termijnen niet volledig in overeenstemming zijn met de Algemene Verordening Gegevensbescherming, maar we zijn liever transparant dan dat we 'liegen' ».

34. De Autoriteit begrijpt dat het de bedoeling van de aanvrager is om de betrokkenen te informeren over de feitelijke praktijk van de Dienst vreemdelingenzaken. Niettemin moet zij erop wijzen, zoals de afgevaardigde van de staatssecretaris erkent, dat **deze praktijk niet voldoet aan de in artikel 5.1.e) van de AVG gestelde eis van bewaringsbeperking**. Hoewel de modernisering van het door de Dienst Vreemdelingenzaken gebruikte IT-systeem een langetermijnproject is, is de Autoriteit van oordeel dat de naleving van artikel 5.1.e) van de AVG vereist dat de verwerkingsverantwoordelijke (d.w.z. de Dienst Vreemdelingenzaken) er **vanaf nu** voor zorgt dat hij ten minste eenmaal per jaar alle persoonsgegevens over een vreemdeling verwijdt die zijn verzameld in het kader van een aanvraag tot machtiging voor een verblijf op grond van artikel 9 ter, van de wet van 15 december 1980 die meer dan 5 jaar oud zijn sinds de datum waarop de Dienst Vreemdelingenzaken ervan in kennis is gesteld dat deze vreemdeling het Belgische grondgebied heeft verlaten, tenzij deze vreemdeling nog in het bezit is van een visum of reisvergunning, geldig voor een luchthaventransit, een doorreis of een kort verblijf in België of indien hij onderworpen is aan een inreisverbod

uitgevaardigd in toepassing van de wet van 15 december 1980¹⁹. Zoals bepaald in het voorontwerp van wet betreffende de verwerking van persoonsgegevens door de Algemene Directie Vreemdelingenzaken van de Federale Overheidsdienst Binnenlandse Zaken - waarover de Autoriteit advies heeft uitgebracht in haar advies nr. 166/2022 - hoeven de persoonsgegevens die zijn verzameld in het kader van een aanvraag tot machtiging voor een verblijf op basis van artikel 9 ter van de wet van 15 december 1980, bovendien niet na vijf jaar te worden gewist indien na afloop daarvan nog steeds een geschil aanhangig is. In dit geval blijven deze gegevens echter beschikbaar en kunnen zij uitsluitend in het kader van het geschil worden geraadpleegd.

OM DIE REDENEN,

is de Autoriteit van mening dat de volgende wijzigingen moeten worden aangebracht in het model van het medisch getuigschrift in de bijlage bij het ontwerp van ministerieel besluit :

- In het model van het medische getuigschrift verduidelijken dat informatie over de medische voorgeschiedenis alleen moet worden verstrekt indien en voor zover dit noodzakelijk is om te verklaren dat de persoon momenteel lijdt aan een ziekte die een reëel gevaar oplevert voor zijn leven of lichamelijke integriteit of een reëel risico op een onmenselijke of vernederende behandeling wanneer er geen passende behandeling bestaat in zijn land van herkomst of in het land waar hij verblijft (cons. 12-13)
- De titel van de informatieve kennisgeving aanpassen overeenkomstig de suggesties onder overw. 16
- de aanduiding van de verwerkingsverantwoordelijke herzien (overw. 18-22)
- De vierde situatie toevoegen, bedoeld in artikel 18.1.d) van de AVG, waarin een betrokkene kan verzoeken om beperking van de verwerking van zijn persoonsgegevens (overw. 23)
- Schrappen van de verwijzing naar de wettelijke verplichting als rechtmatigheidsgrondslag (als bedoeld in artikel 6 van de AVG) voor de verwerking van "*andere verzamelde persoonsgegevens*" in het kader van de behandeling of follow-up van een

¹⁹ De Autoriteit heeft zich gebaseerd op het voorontwerp van wet betreffende de verwerking van persoonsgegevens door het directoraat-generaal Vreemdelingenzaken van de Federale Overheidsdienst Binnenlandse Zaken om het beginpunt van de termijn van 5 jaar en de uitzonderingen op deze termijn van 5 jaar voor te stellen.

machtigingsaanvraag op grond van artikel 9ter van de wet van 15 december 1980 (overw. 26-28)

- In de informatieve kennisgeving melding maken van het feit dat de verstrekking van gegevens aan «*diverse niet-gouvernementele organisaties en andere verenigingen waarop de verzoeker een beroep kan doen om hem bij te staan en/of te verdedigen*» alleen plaatsvindt met toestemming van de betrokkene (overw. 28)

De Autoriteit vestigt de aandacht op het feit dat de bewaring gedurende 30 jaar van gezondheidsgegevens en gedurende 75 jaar van "andere *persoonsgegevens*" die in het kader van het onderzoek en de follow-up van een op grond van artikel 9ter ingediende aanvraag voor een verblijfsvergunning zijn verzameld, niet in overeenstemming is met de in artikel 5.1.e) van de AVG gestelde eis tot beperking van de bewaring van gegevens. De Autoriteit verzoekt dat de verwerkingsverantwoordelijke (d.w.z. de Dienst Vreemdelingenzaken) er vanaf nu voor zorgt dat hij ten minste eenmaal per jaar alle persoonsgegevens over een vreemdeling verwijdt die zijn verzameld in het kader van een aanvraag tot machtiging voor een verblijf op grond van artikel 9 ter, van de wet van 15 december 1980 die meer dan 5 jaar oud zijn sinds de datum waarop de Dienst Vreemdelingenzaken ervan in kennis is gesteld dat deze vreemdeling het Belgische grondgebied heeft verlaten, tenzij deze vreemdeling nog in het bezit is van een visum of reisvergunning, geldig voor een luchthaventransit, een doorreis of een kort verblijf in België of indien hij onderworpen is aan een inreisverbod uitgevaardigd in toepassing van de wet van 15 december 1980 (overw. 30-34)

Voor het Kenniscentrum,
(get.) Cédrine Morlière, Directeur