//////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////

Verwerking van

Persoonsgegevens

Publicatiedatum: 15 april 2019

//////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////

Een herziening van de verklarende nota bij de Modelbepalingen drong zich op omdat:

* Het aangewezen leek om meer te specifiëren hoe en wanneer de modelbepalingen kunnen worden gebruikt;
* de Algemene Verordening Gegevensbescherming inmiddels (dit is sinds de eerste publicatie van deze modelbepalingen) in werking is getreden;
* de Privacy Commissie inmiddels werd vervangen door de Gegevensbeschermingsautoriteit

De modelbepalingen werden ook aangevuld met bepalingen die in opdrachtdocumenten kunnen worden opgenomen wanneer een aanbestedende overheid van een kandidaat/inschrijver CV’s of contactgegevens van referenties opvraagt.

De **wijzigingen** en **aanvullingen** aan de tekst (ten opzichte van de vorige versie) staan in **vet** gedrukt, en waar tekst geschrapt wordt dit geduid met **(…)**

Inhoud

[Situering: Overheidsopdrachten en de verwerking van persoonsgegevens 3](#_Toc5886661)

[1 Verwerken, verwerkingsverantwoordelijke en verwerker 4](#_Toc5886662)

[2 De Algemene Verordening Gegevensbescherming (AVG) 5](#_Toc5886663)

[3 De verplichting om de verwerking te regelen in een overeenkomst met de verwerker 6](#_Toc5886664)

[4 De modelbepalingen 6](#_Toc5886665)

[5 Wat met het meedelen van CV’s en referenties door een kandidaat/inschrijver ? 8](#_Toc5886666)

[BIJLAGE 1 - Modelbepalingen – Verwerken van persoonsgegevens door opdrachtnemer 9](#_Toc5886667)

[1 Algemeen 9](#_Toc5886668)

[2 Technische en organisatorische maatregelen 11](#_Toc5886669)

[3 Verwerking door onderaannemers 12](#_Toc5886670)

[4 Bijstand bij de nakoming van de verplichtingen uit de AVG door de verwerkingsverantwoordelijke 13](#_Toc5886671)

[5 Register van de verwerkingsactiviteiten 14](#_Toc5886672)

[6 Plaats van de verwerking 14](#_Toc5886673)

[7 Doorgiften 14](#_Toc5886674)

[8 Melding van een inbreuk in verband met de persoonsgegevens 15](#_Toc5886675)

[9 Aansprakelijkheid 15](#_Toc5886676)

[10 Audits 16](#_Toc5886677)

[11 Wissen van gegevens bij beëindiging van de opdracht 16](#_Toc5886678)

[12 Voortleving 16](#_Toc5886679)

[Bijlage 2 - Modelbepalingen – Inzage CV’S en referenties door aanbestedende overheid 17](#_Toc5886680)

# Situering: Overheidsopdrachten en de verwerking van persoonsgegevens

Gaat u een overheidsopdracht plaatsen of heeft u een overheidsopdracht geplaatst die reeds in uitvoering is, en waarbij de opdrachtnemer voor u, persoonsgegevens moet verwerken, dan bent u verplicht in de opdrachtdocumenten de nodige bepalingen op te nemen om de wijze waarop de gegevens zullen worden verwerkt door de opdrachtnemer te regelen en om de opdrachtnemer te wijzen op een aantal verplichtingen opgelegd krachtens de Algemene Verordening Gegevensbescherming.

In deze inleiding leest u (1) wat wordt bedoeld met “het verwerken van persoonsgegevens”, “verwerkingsverantwoordelijke” en” verwerker”, (2) zeer beknopt, over de Algemene Verordening Gegevensbescherming, (3) over de verplichting van de verwerkingsverantwoordelijke om de verwerking in een overeenkomst te regelen met de verwerker, (…) **(4) hoe de modelbepalingen die als bijlage gaan moeten worden gebruikt en ten slotte (5) wat u, als aanbestedende overheid, kan doen indien u in het kader van de plaatsing van een overheidsopdracht, aan kandidaten / inschrijvers vraagt om persoonsgegevens toe te voegen aan het kandidaatstellingsdossier of de offerte .**

Deze nota handelt niet over de andere verplichtingen die door verwerkingsverantwoordelijke moeten worden nageleefd krachtens de Algemene Verordening Gegevensbescherming (zoals de algemene verplichting van de verwerkingsverantwoordelijke tot het toepassen van “gegevensbescherming bij ontwerp” en “gegevensbescherming door standaardinstellingen” en het bijhouden van een register van de verwerkingen noch over andere aspecten van de Algemene Verordening Gegevensbescherming zoals de toelaatbaarheidsgronden voor de verwerking van persoonsgegeven).

Als bijlage vindt u modelbepalingen die u in uw opdrachtdocumenten kunt opnemen.

## Verwerken, verwerkingsverantwoordelijke en verwerker

“Persoonsgegevens” zijn alle gegevens over een geïdentificeerde of identificeerbare natuurlijke persoon (geen rechtspersoon); deze persoon wordt “ de betrokkene” genoemd. Met persoonsgegevens worden onder meer bedoeld: de naam van een persoon, een foto, een telefoonnummer (ook een telefoonnummer op het werk), een code, een bankrekeningnummer, een e-mailadres, een vingerafdruk,…….. De Gegevensbeschermingsrichtlijn voorheen en de Algemene Verordening Gegevensbescherming nu, voorzien in een specifieke bescherming indien deze gegevens worden verwerkt [[1]](#footnote-1).

Met "gegevensverwerking" wordt bedoeld: elke mogelijke bewerking die op deze persoonsgegevens wordt uitgevoerd, zoals verzamelen, gebruiken, beheren**, raadplegen** of meedelen.

De regelgeving onderscheidt bij de verwerking (naast “de betrokkene”) 2 soorten actoren, zijnde de “verwerkingsverantwoordelijke” enerzijds en de “verwerker” anderzijds. De “verwerkingsverantwoordelijke” is diegene die het doel en de middelen bepaalt van de verwerking. Dit betekent dat de verwerkingsverantwoordelijke bepaalt waarom en hoe de persoonsgegevens moeten worden verwerkt. De “verwerker” is diegene die persoonsgegevens verwerkt ten behoeve van de verwerkingsverantwoordelijke en dit enkel in het licht van zijn opdracht, hij mag de persoonsgegevens dus ook niet voor zijn eigen doeleinde en volgens zelfbepaalde middelen verwerken.

Bij een opdracht van diensten, zal vaak één van de uit te voeren taken van de opdrachtnemer, als een verwerken van persoonsgegevens kunnen worden gekwalificeerd. In de meeste gevallen zal een aanbestedende overheid de “verwerkingsverantwoordelijke” zijn **en de opdrachtnemer “de verwerker**.” **Dit is alleszins het geval indien de aanbestedende overheid het doel en de middelen voor de verwerking bepaalt, en ook duidelijke instructies met betrekking tot de verwerking verschaft aan de opdrachtnemer. Echter, zo oordeelt de Commissie Overheidsopdrachten [[2]](#footnote-2), *het louter overmaken van persoonsgegevens volstaat niet om te besluiten dat de opdrachtnemer ook tussenkomt als verwerker in de zin van de AVG. Dit zal slechts het geval zijn wanneer de aanbesteder de finaliteit van de verwerking en de middelen voor deze verwerking moet bepalen (aangezien de gegevens worden verwerkt te zijnen behoeve) en dus duidelijke instructies verschaft. Slechts dan moet de opdrachtnemer worden beschouwd als verwerker in de zin van de AVG (en is het sluiten van een verwerkersovereenkomst vereist*.)**

Daarnaast kan de opdrachtnemer ook zelf de verwerkingsverantwoordelijke zijn. Bijvoorbeeld, indien het gaat om verwerking van persoonsgegevens met het oog op de facturatie van de gepresteerde diensten. Uiteraard is de opdrachtnemer verplicht om ook wanneer de opdrachtnemer in zijn hoedanigheid van verwerkingsverantwoordelijke optreedt, alle wettelijke verplichtingen uit de AVG na te leven; deze verplichting volgt uit de AVG zelf.

De “**Modelbepalingen – Verwerken van persoonsgegevens door opdrachtnemer**” **die als bijlage gaan**, regelen alleen de verwerking door de opdrachtnemer in zijn hoedanigheid van verwerker, ten behoeve van de aanbestedende overheid die de verwerkingsverantwoordelijke is.

## De Algemene Verordening Gegevensbescherming (AVG) [[3]](#footnote-3)

Op 4 mei 2016 werd de Algemene Verordening Gegevensbescherming (hierna afgekort AVG) gepubliceerd in het Publicatieblad van de EU. De AVG **trad i**n werking op 24 mei 2016 en **is** van toepassing **sinds** 25 mei 2018. De AVG heeft tot doel de bescherming van persoonsgegevens te verbeteren en, in het licht van de digitale eengemaakte markt, de regelgeving voor bedrijven te vereenvoudigen. De AVG **(…) is** aldus het nieuwe Europese referentiekader voor de verwerking van persoonsgegevens.

De AVG voert nieuwe verplichtingen in ten aanzien van de verwerkingsverantwoordelijke en de verwerker met het oog op hun responsabilisering bij verwerkingsactiviteiten. Zo **moeten** verwerkingsverantwoordelijken, en in zekere mate ook verwerkers, **sinds** 25 mei 2018 o.m. meer transparantie bieden aan de betrokkenen, zich houden aan striktere bepalingen inzake de rechtmatigheid van de verwerking, in bepaalde situaties een functionaris voor gegevensbescherming aanduiden, onder bepaalde voorwaarden een gegevensbeschermingseffectbeoordeling uitvoeren en gepaste maatregelen nemen tot behandeling van de geïdentificeerde risico’s, en binnen hun organisatie en activiteiten de principes van gegevensbescherming door ontwerp en door standaardinstelling toepassen.

De AVG is voorts doordrongen van de verplichting tot het afleggen van verantwoording en legt zware verplichtingen op om de naleving van de AVG aan te tonen. Zo moeten de verwerkingsverantwoordelijken en verwerkers (…)een register bijhouden met alle gegevens over de verwerking.

De betrokkenen krijgen er een aantal nieuwe rechten bij. Zo is er een recht op overdraagbaarheid van gegevens, een recht om de gegevensverwerking in bepaalde gevallen te beperken en een recht om niet aan profilering onderworpen te worden. Ook het recht op gegevenswissing (ook wel het «het recht op vergetelheid» genoemd) werd opgenomen in de AVG.

Tot slot, maar niet onbelangrijk, voorziet de AVG in administratieve geldboetes bij niet-naleving van de AVG. De administratieve geldboetes kunnen oplopen tot 4% van de totale wereldwijde jaaromzet of 20.000.000 euro wanneer verplichtingen niet worden nageleefd.[[4]](#footnote-4)

## De verplichting om de verwerking te regelen in een overeenkomst met de verwerker

Wanneer een verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens een beroep doet op een verwerker, moet de verwerking worden geregeld in een overeenkomst **of andere rechtshandeling krachtens het Unierecht of het lidstatelijke recht die de verwerker ten aanzien van de verwerkingsverantwoordelijke bindt** De AVG (art.28) bepaalt zelf een aantal aangelegenheden die verplicht moeten worden geregeld in deze overeenkomst.

Zoals u weet, bestaat de overeenkomst tussen een aanbestedende overheid en een opdrachtnemer, uit enerzijds de opdrachtdocumenten opgesteld door de aanbestedende overheid en anderzijds de – door de aanbestedende overheid goedgekeurde – offerte van de opdrachtnemer. De bepalingen die u met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens moet vastleggen, kunnen dus best worden opgenomen in de opdrachtdocumenten.

Vooreerst is het van belang dat **(…)** elke verwerking van persoonsgegevens **nader wordt gespecifieerd aan de hand van bepaalde “karakteristieken” die worden opgesomd in artikel 28, derde lid AVG en die ook onder punt 4 van dit document worden weergegeven; dit kan in het bestek** of op een andere schriftelijke manier, bijvoorbeeld bij een raamovereenkomst, in een bestelbon, werkaanvraag of ander document via de welke een concrete opdracht binnen de raamovereenkomst wordt geplaatst **(…)**. Deze gegevens moeten worden vermeld voor elke verwerking apart.

Daarnaast moeten ook de rechten en verplichtingen van enerzijds de verwerkingsverantwoordelijke en anderzijds de verwerker ten aanzien van de verwerking worden opgenomen. Modelbepalingen met de voornaamste verplichtingen gaan als bijlage **(zie ook punt 4).** (…)

De verplichtingen uit de AVG gelden voor alle **op 25 mei 2018** bestaande en nieuwe “verwerkingen”. Net zoals u voor alle bestaande (en nieuwe) verwerkingen registers zal moeten opstellen bedoeld in artikel 30. AVG (waarin gegevens over de verwerking worden opgenomen [[5]](#footnote-5)), zal u ook de opdrachtdocumenten van de overheidsopdrachten in uitvoering moeten aanpassen via een bij-akte of avenant aan de verplichtingen van de AVG. Het is immers belangrijk dat u (…) kan aantonen dat u, als verwerkingsverantwoordelijke, bent tegemoet gekomen aan alle verplichtingen uit de AVG.

## De modelbepalingen

**Modelbepalingen met de voornaamste verplichtingen voor de verwerker gaan als bijlage. Het gaat om ”modelbepalingen” dat wil zeggen dat zij moeten worden aangepast aan de eigenheid van de concrete opdracht. De bijgevoegde (uitgebreide) modelbepalingen zijn voornamelijk bedoeld om op te nemen in de opdrachtdocumenten wanneer het verwerken van persoonsgegevens het hoofdvoorwerp van opdracht uitmaakt.**

**In het geval de uitvoering van de opdracht een verwerking van persoonsgegevens impliceert ten behoeve van de aanbesteder, zonder dat dit het hoofdvoorwerp uitmaakt van de opdracht (bijvoorbeeld een verwerking van persoonsgegevens in het kader van rapportering door de opdrachtnemer over de uitvoering van de opdracht), kan het volstaan om, naast de “karakteristieken” met betrekking tot de verwerking (zie de volgende alinea), enkel het overzicht van de verplichtingen voor de verwerker opgenomen onder punt 1 van de Modelbepalingen, te vermelden.**

**Zoals reeds eerder vermeld, moeten in de opdrachtdocumenten alleszins voor elke “verwerking” door de opdrachtnemer, in concreto de volgende “karakteristieken” worden vermeld:**

* **welke gegevens de te verwerken persoonsgegevens zijn; (bijvoorbeeld, naam, telefoonnummer, functie,…………..);**
* **om welke categorie van persoonsgegevens het gaat [[6]](#footnote-6); (bijvoorbeeld, identificatiegegevens en gegevens inzake beroep en betrekking);**
* **om welke categorieën van betrokkenen het gaat; (bijvoorbeeld, medewerkers van de aanbestedende overheid);**
* **wat de aard is van de verwerking; (bijvoorbeeld, raadplegen van personeelslijsten);**
* **met welk doeleinde de persoonsgegevens worden verwerkt; (bijvoorbeeld, om diensten te verstrekken aan die personeelsleden);**
* **wat de duur is van de verwerking (bijvoorbeeld, voor de duur van de opdracht).**

**Voor meer duiding bij bepaalde van deze begrippen kunt u de Aanbeveling 06/2017 van 14 juni 2017 betreffende het Register van de verwerkingsactiviteiten van de Privacycommissie raadplegen op de website van de Gegevensbeschermingsautoriteit.** [**https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/sites/privacycommission/files/documents/aanbeveling\_06\_2017\_0.pdf**](https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/sites/privacycommission/files/documents/aanbeveling_06_2017_0.pdf)

**In de bijgevoegde modelbepalingen wordt bepaald dat de in de vorige alinea vermelde “karakteristieken” zullen worden opgenomen in de Technische Voorschriften[[7]](#footnote-7) van het bestek. Uiteraard kunnen deze “karakteristieken” evengoed reeds concreet worden vermeld onder de Administratieve Voorschriften(6).**

Ten slotte is het belangrijk om te melden dat de AVG zowel aan de Europese Commissie als aan de **Gegevensbeschermingsautoriteit** de bevoegdheid toewijst om standaardcontractbepalingen vast te stellen. Op dit moment heeft geen van beide instanties gebruik gemaakt van die bevoegdheid. Zodra dit wél gebeurt zullen de bijgevoegde modelbepalingen indien noodzakelijk worden aangepast aan die standaardcontractbepalingen en zullen wij u daarvan op de hoogte brengen.

## Wat met het meedelen van CV’s en referenties door een kandidaat/inschrijver ?

**De vraag stelt zich of het louter meedelen van CV’s en contactgegevens in het kader van een plaatsingsprocedure door een kandidaat/inschrijver en het inzien van die persoonsgegevens door een aanbestedende overheid, moet worden geregeld via een verwerkersovereenkomst**

**Immers, een verwerking is vrij breed te begrijpen, met name elke manipulatie van persoonsgegevens, inclusief elke handeling beschreven in artikel 4.2 AVG (*een bewerking of een geheel van bewerkingen met betrekking tot persoonsgegevens of een geheel van persoonsgegevens, al dan niet uitgevoerd via geautomatiseerde procedés, zoals het verzamelen, vastleggen, ordenen, structureren, opslaan, bijwerken of wijzigen, opvragen, raadplegen, gebruiken, verstrekken door middel van doorzending, verspreiden of op andere wijze ter beschikking stellen, aligneren of combineren, afschermen, wissen of vernietigen van gegevens*).**

**De inzage door een aanbestedende overheid van de CV’ s / contactgegevens die door kandidaten en inschrijvers aan kandidaatstellingsdossiers/offertes worden toegevoegd, valt aldus alsnog onder de definitie van “een verwerking” zoals bedoeld in de AVG. Dit betekent evenwel niet dat de aanbestedende overheid in dat geval ook een “verwerker” is van die persoonsgegevens, die deze persoonsgegevens verwerkt (lees “raadpleegt”) onder instructies van de kandidaat/inschrijver.**

**Het overeenkomen van een verwerkersovereenkomst tussen enerzijds de aanbestedende overheid en anderzijds de kandidaat/inschrijver lijkt ons dus niet verplicht krachtens de AVG. Het lijkt ons wel aangewezen in de opdrachtdocumenten de kandidaat / inschrijver op de hoogte te brengen van wie inzage zal hebben van de persoonsgegevens, met welk doel en onder welke modaliteiten deze persoonsgegevens zullen worden geraadpleegd/bijgehouden.**

**Als bijlage gaat een modelclausule die u hiervoor in uw opdrachtdocumenten kunt opnemen. Aandachtspunten bij de clausule**:

* In de clausule wordt vermeld dat de persoonsgegevens worden verwerkt op de IT-systemen van de aanbestedende overheid die zich binnen de Europese Unie bevinden. Dit geldt voor alle IT-systemen beheerd door de gemeenschappelijke ICT-Dienstverlener van de VO (thans HBplus). Uiteraard moet u de clausule aanpassen indien de persoonsgegevens mogelijks worden opgeslagen op IT-systemen die zich buiten de Europese Unie bevinden;
* Het is aangewezen om onderaan de clausule te verwijzen naar een webpagina waarop informatie te vinden is over het privacybeleid van de organisatie waarvoor u werkt en waar bijvoorbeeld ook de contactgegevens van de Data Protection Officer worden vermeld.

# BIJLAGE 1 - Modelbepalingen – Verwerken van persoonsgegevens door opdrachtnemer

## Algemeen

De hierna vermelde bepalingen zijn van toepassing op de opdrachtnemer die in het kader van de uitvoering van de opdracht namens de aanbestedende overheid, de in de Technische Voorschriften vermelde persoonsgegevens zal verwerken, en met betrekking tot deze verwerking, dus de verwerker zal zijn zoals bedoeld in artikel 4, 8° van de Algemene Verordening Gegevensbescherming (AVG).

Daarnaast kan de opdrachtnemer met betrekking tot de verwerking van Persoonsgegevens in het kader van deze opdracht, ook zelf de verwerkingsverantwoordelijke (zoals bedoeld in art. 4, 7° AVG) zijn. Bijvoorbeeld, indien het gaat om verwerking van persoonsgegevens met het oog op de facturatie van de gepresteerde diensten. Uiteraard is de opdrachtnemer verplicht om ook in zijn hoedanigheid van verwerkingsverantwoordelijke, alle wettelijke verplichtingen uit de AVG na te leven; deze verplichting volgt uit de AVG zelf.

De opdrachtnemer zal de persoonsgegevens die in het kader van deze opdracht moeten worden verwerkt, verwerken in overeenstemming met de Algemene Verordening Gegevensbescherming (AVG) en zal voldoen aan alle verplichtingen opgelegd door de AVG aan een “verwerker”.

In de Technische Voorschriften van dit bestek zullen voor elke verwerking de volgende gegevens worden vermeld:

* welke gegevens de te verwerken persoonsgegevens zijn;
* om welke categorie van persoonsgegevens het gaat [[8]](#footnote-8);
* om welke categorieën van betrokkenen het gaat;
* wat de aard is van de verwerking;
* met welk doeleinde de persoonsgegevens worden verwerkt;
* wat de duur is van de verwerking.

De opdrachtnemer zal bij de verwerking van de persoonsgegevens de volgende verplichtingen nakomen (art. 28 AVG)

* De persoonsgegevens worden door de opdrachtnemer, zijn medewerkers, of onderaannemer uitsluitend verwerkt op basis van schriftelijke instructies van de aanbestedende overheid die de “verwerkingsverantwoordelijke” is. Deze verplichting geldt niet, overeenkomstig artikel 28 punt 3 AVG, indien de opdrachtnemer op grond van een Unierechtelijke of lidstaatrechtelijke bepaling verplicht is tot de verwerking: in dat geval stelt de opdrachtnemer de aanbestedende overheid daarvan, voorafgaand aan de verwerking, in kennis;
* De opdrachtnemer ziet erop toe dat de persoonsgegevens uitsluitend in het kader van het door de aanbestedende overheid vooropgestelde doeleinde worden verwerkt;
* De opdrachtnemer stelt de verwerkingsverantwoordelijke onmiddellijk in kennis indien naar zijn mening een instructie een inbreuk oplevert op de AVG of een wettelijke bepaling inzake gegevensbescherming. Ook indien de opdrachtnemer van oordeel is dat de aanbestedende overheid bepaalde gegevens ten onrechte niet als persoonsgegeven zoals bedoeld in de AVG heeft gekwalificeerd, zal hij de aanbestedende overheid daarvan onmiddellijk op de hoogte brengen (art. 28 punt 3 laatste alinea AVG);
* De opdrachtnemer waarborgt dat de tot het verwerken van de persoonsgegevens gemachtigde personen zich ertoe verbonden hebben de vertrouwelijkheid in acht te nemen of door een passende wettelijke verplichting van vertrouwelijkheid gebonden zijn (art. 28 punt 3 b AVG);
* De opdrachtnemer neemt alle passende technische en organisatorische maatregelen opdat de verwerking aan de vereisten van de AVG voldoet en de bescherming van de rechten van de “betrokkene” (= de persoon op wie de persoonsgegevens betrekking hebben) is gewaarborgd (art. 28, punt 3 c AVG) : zie ook punt 2;
* De opdrachtnemer zal de verwerking niet uitbesteden aan een onderaannemer, tenzij met voorafgaande specifieke toestemming van de verwerkingsverantwoordelijke en verder voldaan is aan de verplichtingen vermeld in punt 3 (art. 28 punt 3 d AVG);
* De opdrachtnemer zal, rekening houdend met de aard van de verwerking, door middel van passende en organisatorische maatregelen, voor zover mogelijk, de verwerkingsverantwoordelijke bijstand verlenen bij het vervullen van diens plicht om verzoeken te beantwoorden van betrokkenen die zich beroepen op de door de AVG aan hen toegekende rechten (art. 28 punt 3 e AVG): zie ook punt 4;
* De opdrachtnemer zal, rekening houdend met de aard van de verwerking, en de hem ter beschikking staande informatie, de verwerkingsverantwoordelijke bijstand verlenen bij het doen nakomen door de verwerkingsverantwoordelijke van zijn verplichtingen opgelegd aan de verwerkingsverantwoordelijke door de AVG, inzonderheid de artikelen 32 tot en met 36 (art. 28 punt 3 f AVG): zie ook punten 4 en 8;
* De opdrachtnemer zal alle informatie bijhouden en ter beschikking stellen aan de verwerkingsverantwoordelijke om aan te tonen dat de opdrachtnemer alle verplichtingen nakomt die worden opgelegd met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens, en om audits (zie ook punt 10.) mogelijk te maken, en zal ook bijstand verlenen aan eventuele audits (art. 28 punt 3 h AVG);
* De opdrachtnemer zal na afloop van de verwerkingsdiensten, naargelang de keuze van de verwerkingsverantwoordelijke, alle persoonsgegevens wissen of deze aan de verwerkingsverantwoordelijke terug bezorgen, tenzij de opslag verplicht is volgens een Unierechtelijke of lidstaatrechtelijke bepaling (zie ook punt 11);

## Technische en organisatorische maatregelen

De opdrachtnemer zal rekening houdend enerzijds met de stand van de techniek ter zake en de uitvoeringskosten en anderzijds met de aard, de omvang, de context van de verwerking, de verwerkingsdoeleinden en de qua waarschijnlijkheid en ernst uiteenlopende risico’s voor de rechten en de vrijheden van personen, de passende technische en organisatorische maatregelen nemen en aan de aanbestedende overheid voorstellen om een op het risico afgestemd beveiligingsniveau te waarborgen en die nodig zijn onder meer:

* voor de bescherming van de persoonsgegevens tegen vernietiging, verlies of om welke reden dan ook het niet raadpleegbaar zijn en in het geval van een fysiek of technisch incident, de beschikbaarheid van en de toegang tot de persoonsgegevens tijdig te herstellen (beschikbaarheid);
* voor de bescherming van de persoonsgegevens tegen ongeoorloofde wijziging (integriteit);
* voor de bescherming van de persoonsgegevens tegen ongeoorloofde toegang of inzage door derden (vertrouwelijkheid);
* opdat “de betrokkene” steeds kan navragen welke gegevens over hem worden verwerkt, door wie en voor welke doeleinde (transparantie);
* opdat de persoonsgegevens die door de opdrachtnemer moeten worden verwerkt ten behoeve van de aanbestedende overheid en derden onderling niet kunnen worden gelinkt en dus opdat de persoonsgegevens enkel worden verwerkt voor het oorspronkelijk door de aanbestedende overheid vooropgestelde doeleinde (isolatie);
* opdat de (verwerking van) persoonsgegevens steeds kan worden overgedragen naar een andere dienstverlener (overdraagbaarheid en interoperabiliteit);
* opdat steeds kan worden nagegaan wie toegang had tot de persoonsgegevens en wat de aard is van de verwerkingen die werden verricht (transparantie);
* opdat de persoonsgegevens op een “veilige” manier en permanent kunnen worden verwijderd waar de persoonsgegevens zich ook bevinden, indien de aanbestedende overheid daarom verzoekt.

De opdrachtnemer toont ten overstaan van de aanbestedende overheid aan dat alle passende maatregelen werden genomen zodat de aanbestedende overheid zijn verantwoordingsplicht kan nakomen bedoeld in art. 5 AVG. Op eenvoudig verzoek van de aanbestedende overheid, bezorgt de opdrachtnemer een overzicht van de technische en organisatorische maatregelen aan de betrokken functionaris voor gegevensbescherming.

Technische maatregelen omvatten onder meer:

* “Fysieke” maatregelen: onder meer, doch niet uitsluitend de toegang afschermen van de (onder zijn beheer staande) lokalen waarin de computers, bestanden, print-outs, elektronische dragers enzovoort, worden bewaard;
* “Logische” maatregelen: onder meer doch niet uitsluitend de bescherming van de softwaretoepassingen tegen hacking of informaticapiraterij (bijv. coderen van gegevens of gebruik van paswoorden), de pseudonimisering en versleuteling van persoonsgegevens, het monitoren van alle activiteiten die met betrekking tot de persoonsgegevens werden verricht.

Organisatorische maatregelen omvatten onder meer:

* Het beperken van toegang: ervoor zorgen dat, voor de personen die onder zijn gezag handelen, de toegang tot de gegevens en de verwerkingsmogelijkheden beperkt blijven tot hetgeen die personen nodig hebben voor de uitoefening van hun taken of tot hetgeen noodzakelijk is voor de behoeften van de dienst;
* Personeel voorlichten: alle personen die onder zijn gezag handelen, kennis geven van de bepalingen van de AVG, alsmede van alle relevante voorschriften inzake de bescherming van de persoonlijke levenssfeer die bij het verwerken van persoonsgegevens gelden;
* Het waarborgen dat alle personen die in het kader van de verwerking toegang hebben tot de persoonsgegevens zich verbonden hebben de vertrouwelijkheid in acht te nemen (bijvoorbeeld door het laten ondertekenen van een vertrouwelijkheidsverklaring) of gebonden zijn aan een passende wettelijke vertrouwelijkheidsplicht;
* Het bijhouden van een nominatieve lijst van personen die in het kader van de verwerking toegang hebben tot de persoonsgegevens (zowel van de eigen personeelsleden / aangestelden als die van de onderaannemers);
* De verwerking van de persoonsgegevens laten gebeuren conform vooraf vastgestelde processen zodat de uitvoering steeds gebeurt met in achtneming van de wettelijke verplichtingen ter zake ongeacht wie belast wordt met de uitvoering.

***(Facultatief)* [[9]](#footnote-9)** De opdrachtnemer zal een procedure opzetten om op gezette tijdstippen (minstens jaarlijks) de doeltreffendheid van de technische en organisatorische maatregelen ter beveiliging van de verwerking te testen, te beoordelen en te evalueren. Een rapport daarover zal worden opgesteld en bezorgd aan de aanbestedende overheid. Indien nodig zullen de technische en organisatorische maatregelen worden geactualiseerd.

## Verwerking door onderaannemers

Voor de verwerking van de persoonsgegevens kan de opdrachtnemer geen beroep doen op onderaannemer(s) tenzij met de voorafgaande schriftelijke toestemming van de aanbestedende overheid.

De opdrachtnemer zal bij schriftelijke overeenkomst aan de onderaannemers dezelfde verplichtingen inzake gegevensbescherming opleggen als deze die worden opgelegd aan de opdrachtnemer in dit bestek, opdat de verwerking zou voldoen aan de vereisten van de AVG.

De opdrachtnemer blijft ten opzichte van de aanbestedende overheid de verantwoordelijkheid dragen voor het naleven van de verplichtingen uit de AVG opgelegd aan de “verwerker” van persoonsgegevens ook indien de verwerking wordt uitbesteed aan een onderaannemers.

De opdrachtnemer verschaft de verwerkingsverantwoordelijke een duidelijk overzicht van wie welke activiteiten uitvoert in het kader van de verwerking van de persoonsgegevens. De opdrachtnemer aanvaardt dat de contactgegevens van deze onderaannemers worden gepubliceerd op een publieke website ter informatie van alle “betrokkenen”;

## Bijstand bij de nakoming van de verplichtingen uit de AVG door de verwerkingsverantwoordelijke

4.1. Algemeen

De opdrachtnemer zal de verwerkingsverantwoordelijke alle informatie verstrekken en alle bijstand verlenen noodzakelijk en/of die redelijkerwijze mag worden verwacht opdat de verwerkingsverantwoordelijke in staat zou zijn, zijn verplichtingen uit de AVG na te komen én van deze nakoming het bewijs te leveren.

4.2. Bijstand bij verzoeken van de betrokkenen

De opdrachtnemer zal alle mogelijke maatregelen nemen opdat de verwerkingsverantwoordelijke (de aanbestedende overheid) kan tegemoet komen aan de verzoeken van een betrokkene die zich beroept op de hierna vermelde rechten en de opdrachtnemer zal, in voorkomend geval, de verwerkingsverantwoordelijke daarbij alle medewerking verlenen:

* Het recht van inzage zoals bedoeld in artikel 15 AGV , en onder meer om een kopie van de persoonsgegevens die worden verwerkt te bekomen;
* Het recht op rectificatie van de persoonsgegevens zoals bedoeld in art. 16 AVG;
* Het recht op gegevenswissing (“recht op vergetelheid”) zoals bedoeld in artikel 17 AVG;
* Het recht op beperking van de verwerking zoals bedoeld in artikel 18 AVG;
* Het recht op overdraagbaarheid van de persoonsgegevens zoals bedoeld in artikel 20 AVG ;
* Het recht van bezwaar bedoeld in artikel 21 AVG;
* Het recht om niet te worden onderworpen aan geautomatiseerde individuele besluitvorming waaronder profilering zoals bedoeld in artikel 22 AVG.

Indien een betrokkene zich rechtstreeks wendt tot de opdrachtnemer om zich te beroepen op één van de voormelde rechten, zal de opdrachtnemer dit onmiddellijk melden aan de aanbestedende overheid en alleen tegemoet komen aan het verzoek van de betrokkene na akkoord van de aanbestedende overheid.

4.3. Bijstand bij de nakoming van de verplichting tot gegevensbeschermingseffectbeoordeling (GEB)

De opdrachtnemer zal rekening houdend met de aard van de verwerking en de hem ter beschikking staande informatie, alle bijstand verlenen aan de aanbestedende overheid bij de verplichting tot gegevensbeschermingseffectbeoordeling (GEB) zoals bedoeld in artikel 35 AVG, en inzonderheid om te komen tot een volwaardige en correcte risicobeoordeling en –beheersing.

Wanneer een reeds bestaande verwerking van persoonsgegevens, volgens een nieuw technologisch proces zal worden uitgevoerd, zal de opdrachtnemer nagaan of, krachtens artikel 35 AVG, een GEB moet worden uitgevoerd en de aanbestedende overheid daarvan op de hoogte brengen. Daarbij wordt rekening gehouden met de aanbevelingen van de Gegevensbeschermingsautoriteit. <https://www.privacycommission.be/sites/privacycommission/files/documents/CO-AR-2016-004_NL.pdf>)

Indien nodig en op verzoek van de aanbestedende overheid, zal de opdrachtnemer de aanbestedende overheid bijstaan om ervoor te zorgen dat de verplichtingen ingevolge de uitvoering van een GEB worden nagekomen. Inzonderheid, indien uit een GEB blijkt dat de verwerking een hoog risico voor de gegevensbescherming zou opleveren, zal de opdrachtnemer op verzoek van de verwerkingsverantwoordelijke of de toezichthoudende autoriteit alle informatie verstrekken noodzakelijk in het kader van de voorafgaande raadpleging bedoeld in art. 36 AVG.

## Register van de verwerkingsactiviteiten

De opdrachtnemer houdt, in overeenstemming met artikel 30, lid 2 AVG, een register bij van alle categorieën van verwerkingsactiviteiten die hij ten behoeve van de aanbestedende overheid heeft verricht.

Dit register – dat in schriftelijke (waaronder elektronische) vorm is opgesteld - vermeldt per verwerkingsverantwoordelijke:

* De naam en de contactgegevens van de verwerker, en de verwerkingsverantwoordelijke (in voorkomend geval van de vertegenwoordiger van de verwerkingsverantwoordelijke of de verwerker), en van de functionaris voor gegevensbescherming;
* De categorieën van verwerkingen die voor rekening van elke verwerkingsverantwoordelijke zijn uitgevoerd;
* Indien van toepassing, doorgiften van persoonsgegevens aan een derde land of een internationale organisatie, onder vermelding van dat derde land of die internationale organisatie, en in voorkomend geval (zie art. 49, lid 1, tweede alinea AVG) de documenten inzake de passende waarborgen;
* Indien mogelijk, een algemene beschrijving van de technische en organisatorische beveiligingsmaatregelen bedoeld in artikel 32, lid 1 AGV.

## Plaats van de verwerking

**[[10]](#footnote-10) H**et verwerken van persoonsgegeven kan enkel gebeuren op het grondgebied van één van de lidstaten van de Europese Unie, ongeacht of de verwerking wordt uitgevoerd door de opdrachtnemer of een onderaannemer.

De opdrachtnemer geeft de aanbestedende overheid een overzicht van de locaties waar de persoonsgegevens worden verwerkt. De opdrachtnemer aanvaardt dat deze locaties worden gepubliceerd op een publieke website ter informatie van alle “betrokkenen”.

## Doorgiften

Het verwerken van persoonsgegevens in een andere lidstaat van de Europese Unie dan België (of een andere lidstaat dan voorheen) of de doorgifte voor verwerking van persoonsgegevens aan een andere lidstaat van de Europese Unie dan België (of een andere lidstaat dan voorheen) of aan een internationale organisatie, gebeurt steeds na voorafgaande schriftelijke toestemming van de verwerkingsverantwoordelijke en in overeenstemming met zowel de AVG, en in voorkomend geval, de buitenlandse wetgeving indien die ook van toepassing zou zijn.

Op een verzoek tot doorgifte of het verstrekken van persoonsgegevens aan een land buiten de Europese Unie, gebaseerd op een rechterlijke uitspraak of een besluit van een administratieve autoriteit, kan enkel worden ingegaan indien die rechterlijke uitspraak of dat besluit is gebaseerd op een internationale overeenkomst, zoals een verdrag inzake wederzijdse rechtsbijstand tussen het verzoekende derde land en de Unie of een lidstaat (onverminderd de andere gronden voor doorgiften aan een derde land vastgesteld in de AVG). In voorkomend geval zal de opdrachtnemer de aanbestedende overheid onmiddellijk en voorafgaand aan de doorgifte op de hoogte brengen van het verzoek.

## Melding van een inbreuk in verband met de persoonsgegevens

De opdrachtnemer informeert de verwerkingsverantwoordelijke onmiddellijk zodra- en uiterlijk binnen de 24 uur nadat - hij kennis heeft genomen van een inbreuk op de beveiliging van de persoonsgegevens die per ongeluk of op onrechtmatige wijze leidt tot de vernietiging, het verlies, de wijziging of de ongeoorloofde verstrekking van of de ongeoorloofde toegang tot doorgezonden, opgeslagen of anderszins verwerkte persoonsgegevens.

De opdrachtnemer zal, met het oog op de melding van de inbreuk door de verwerkingsverantwoordelijke aan de toezichthoudende entiteit (zie art. 33 AVG) en aan de betrokkene (zie art.34 AVG), de volgende gegevens meedelen aan de aanbestedende overheid:

* De aard van de inbreuk, waar mogelijk onder vermelding van de categorieën van betrokkenen en persoonsgegevensregisters in kwestie en bij benadering, het aantal betrokkenen en persoonsgegevensregisters in kwestie;
* De waarschijnlijke gevolgen van de inbreuk in verband met de persoonsgegevens;
* De maatregelen die werden genomen of kunnen worden genomen om de inbreuk in verband met de persoonsgegevens aan te pakken, waaronder, in voorkomend geval, de maatregelen ter beperking van de eventuele nadelige gevolgen daarvan;

## Aansprakelijkheid

De opdrachtnemer vrijwaart de aanbestedende overheid voor alle gevolgen die voortvloeien uit het niet respecteren door de opdrachtnemer of zijn onderaannemers van de verplichtingen ingevolge de AVG, de eventueel in het buitenland geldende reglementering en dit Bestek, en is verantwoordelijk voor alle door de aanbestedende overheid geleden schade bij het niet-respecteren ervan.

## Audits

De aanbestedende overheid kan zelf of door een gemachtigde controleur (laten) nagaan of auditen of de opdrachtnemer voldoet aan alle verplichtingen met betrekking tot de gegevensbescherming onder de AVG en dit bestek, en onder meer welke technische en organisatorische maatregelen door de opdrachtnemer werden genomen en of deze worden nageleefd. De opdrachtnemer zal alle informatie ter beschikking stellen die nodig is om audits mogelijk te maken en zal volledige medewerking verlenen aan de aanbestedende overheid of de gemachtigd controleur om een audit te kunnen uitvoeren.

## Wissen van gegevens bij beëindiging van de opdracht

De opdrachtnemer zal, na voltooiing van de verwerking, alle persoonsgegevens wissen op alle dragers of, op eenvoudig verzoek van de aanbestedende overheid, deze dragers overdragen aan de aanbestedende overheid en de kopieën ervan verwijderen.

## Voortleving

Ook na beëindiging van de overeenkomst tussen aanbestedende overheid en opdrachtnemer, en zolang de opdrachtnemer toegang heeft tot de persoonsgegevens die hem in het kader van deze overeenkomst voor verwerking werden toevertrouwd, blijft de opdrachtnemer onderworpen aan de voorgaande bepalingen inzake de verwerking van persoonsgegevens.

# Bijlage 2 - Modelbepalingen – Inzage CV’S en referenties door aanbestedende overheid

**Alle persoonsgegevens die in de offerte / aanvragen tot deelneming worden opgenomen als antwoord op de eisen van het bestek, zullen door de (*naam van de dienst die belast is met de plaatsing van de opdracht*) worden verwerkt in overeenstemming met de bepalingen van de Algemene Verordening Gegevensbescherming. De persoonsgegevens zullen uitsluitend met het oog op de plaatsing en de uitvoering van de opdracht worden verwerkt.**

**De toegang tot en de inzage in de documenten worden beperkt tot de medewerkers van de (*naam van de dienst die belast is met de plaatsing van de opdracht*) en de instanties die bevoegd zijn voor de administratieve – en begrotingscontrole, voor wie de toegang en inzage vanuit hun functie nodig zijn in het kader van de plaatsing en de uitvoering van de opdracht. De persoonsgegevens zullen worden verwerkt (opgeslagen, …) op de IT-systemen van de (*naam van de dienst die belast is met de plaatsing van de opdracht*), die zich binnen de Europese Unie bevinden.**

**De inschrijver heeft de toestemming van de betrokkene om deze persoonsgegevens aan de offerte toe te voegen.**

**De persoonsgegevens worden, in overeenstemming met artikel 164 §4 van de Overheidsopdrachtenwet en zoals alle elementen van een plaatsingsdossier gedurende 10 jaar bewaard.**

***(Aan te vullen met een link naar de webpagina waar informatie te vinden is over het privacybeleid van de dienst die belast is met de plaatsing van de opdracht en de contactgegevens van de Data Protection Officer.***

***Bijvoorbeeld, voor HFB:***

*Meer info over het privacybeleid van HFB, vindt u op de volgende webpagina :*

[*https://overheid.vlaanderen.be/privacyverklaring-van-het-facilitair-bedrijf*](https://overheid.vlaanderen.be/privacyverklaring-van-het-facilitair-bedrijf)

1. De Privacywet van 1992 is met ingang van 25 mei 2018 door de AVG opgeheven. (…).

   **De Wet van 30 juli 2018 betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens, vult de zogenaamde open clausules van de AVG voor België in.** [↑](#footnote-ref-1)
2. Advies van de Commissie voor Overheidsopdrachten van 5 december 2018. Zie <https://www.publicprocurement.be/nl/overheidsopdrachten/advies-van-de-coo> [↑](#footnote-ref-2)
3. De verordening 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 en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG, afgekort AVG.

   De Engelstalige afkorting “GDPR” wordt ook gebruikt en is de afkorting voor General Data Protection Regulation [↑](#footnote-ref-3)
4. DE BOT, D, De uitvoering van de algemene verordening gegevensbescherming – enkele bemerkingen bij de Belgische context, TVW, 2016, afl.3, 218-234;  
   VANDE VORST, C., Algemene verordening gegevensbescherming: vijf nieuwigheden van dichterbij bekeken, Cah.jur. 2016, afl. 4, 75-85 [↑](#footnote-ref-4)
5. Zie de Aanbeveling 06/2017 van 14 juni 2017 betreffende het Register van de verwerkingsactiviteiten van de Privacycommissie [↑](#footnote-ref-5)
6. voor een overzicht van mogelijke categorieën, zie de bijlage bij de Aanbeveling 06/2017 van 14 juni 2017 van de Privacy commissie - https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/sites/privacycommission/files/documents/aanbeveling\_06\_2017\_0.pdf [↑](#footnote-ref-6)
7. Er wordt hier uitgegaan van een indeling van een bestek in “Administratieve Voorschriften” en “Technische Voorschriften” zoals deze wordt gebruikt in de Modelbestekken van de afdeling Aankoopcentrale en Overheidsopdrachten; Zie de volgende webpagina: <https://overheid.vlaanderen.be/modellen> [↑](#footnote-ref-7)
8. voor een overzicht van mogelijke categorieën, zie de bijlage bij de Aanbeveling 06/2017 van 14 juni 2017 van de Privacy commissie -

   <https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/sites/privacycommission/files/documents/aanbeveling_06_2017_0.pdf> [↑](#footnote-ref-8)
9. Noot voor de aanbestedende overheid: deze verplichting is niet vereist krachtens AVG, maar wordt aanbevolen.. [↑](#footnote-ref-9)
10. Noot voor de aanbestedende overheid: Een verwerking kan krachtens de AVG ook buiten de Europese Unie gebeuren indien aan strikte voorwaarden is voldaan. We bevelen daarom aan de opdrachtnemer te verplichten de verwerking binnen de Europese Unie te laten uitvoeren [↑](#footnote-ref-10)