

Hé 5.1.2e

Heb jij enig idee wat we hiermee moeten? Ik heb meneer ook al aan de lijn gehad vanmiddag en hij blies nogal hoog van de toren en dreigde met naar de Telegraaf stappen...

Dank!

5.1.2e

Van: 5.1.2e | The Data Lawyers <5.1.2e@thedatalawyers.com>

Datum: donderdag 12 nov. 2020 9:14 PM

Aan: 5.1.2e Maes Law <5.1.2e@maeslaw.nl>, 5.1.2e 5.1.2e) <5.1.2e@minvws.nl>, 5.1.2e) <5.1.2e@minvws.nl>, 5.1.2e 5.1.5 5.1.2e @maeslaw.nl>, 5.1.2e 5.1.2e @maeslaw.nl> <5.1.2e@maeslaw.nl>

Onderwerp: RE: VWS [MAES-20M0518]

Geachte mevrouw 5.1.2e

Op verzoek van 5.1.2e zend ik u een korte uitleg ter achtergrond van zijn standpunt dat privacy bezwaren in de weg staan en weggelaten moeten worden om ervoor te zorgen dat werkgevers moeten kunnen beschikken over Covid-19 testuitslagen van hun personeel.

Juridisch kader

Op grond van de Algemene verordening gegevensbescherming (Vo 2016/679/EU: AVG) is de verwerking van gezondheidsgegevens in beginsel verboden, tenzij een uitzondering van toepassing is. De uitzonderingen zijn opgesomd in art. 9 lid 2 a-j AVG. Een deel van deze uitzonderingen heeft rechtstreekse gelding op basis van de AVG (a, c, d, e en f) en een deel behoeft implementatie (b, g, h, i, j). Daarbovenop moet een grondslag o.b.v. art. 6 AVG aanwezig zijn.

Toepassing juridisch kader

Testresultaten kwalificeren als gezondheidsgegevens onder de AVG. Om deze resultaten te ontvangen ('te verwerken') zijn werkgevers aangewezen op de ontheffingen van het verwerkingsverbod van gezondheidsgegevens in art. 9 lid 2 AVG. Op dit moment is er geen uitzondering beschikbaar zodat werkgevers niet over testresultaten kunnen beschikken (anders dan de bedrijfsarts).

- Toestemming (art. 9 lid 2 sub a AVG) het algemene verbod op verwerking van bijzondere persoonsgegevens geldt niet als de betrokkene zijn uitdrukkelijke toestemming geeft voor de verwerking. Toestemming moet in vrijheid gegeven zijn. De Autoriteit persoonsgegevens stelt zich op het standpunt dat in een arbeidsrelatie bijzonder terughoudend moet worden omgegaan met toestemming als grondslag voor gegevensverwerking. Gelet op de gezagsverhouding valt niet uit te sluiten dat een werknemer onder druk van de relatie waarin hij staat tot de werkgever zich gedwongen voelt toestemming te verlenen, zodat geen sprake is van een vrije wilsuiting.
- Verwerking noodzakelijk om redenen van algemeen belang op gebied van volksgezondheid (art. 9 lid 2 sub i AVG). Voor toepassing van deze bepaling is het noodzakelijk dat deze is geïmplementeerd in Unierecht of lidstatelijk recht waarin passende en specifieke maatregelen zijn opgenomen ter bescherming van de rechten en vrijheden van de betrokkene, met name van het beroepsgeheim. Voor werkgevers is geen voldoende specifieke wettelijke grondslag aanwezig. Een beroep op art. 7:611 BW (goed werkgeverschap) en art. 3.2 Arbwet (bieden goede/veilige arbeidsplek) slaagt naar mijn mening niet wegens het ontbreken van passende en specifieke maatregelen zijn opgenomen ter bescherming van de rechten en vrijheden van de betrokkene. Daarnaast is niet voldaan aan een voldoende specifieke wettelijke basis die art. 6 lid 1 sub c AVG vereist.

Oplossing

De wetgever heeft de mogelijkheid om een ontheffing van het verwerkingsverbod te creëren, bv. door implementatie van art. 9 lid 2 sub i AVG in nationaal recht danwel door gebruikmaking van art. 88 AVG (dit artikel voorziet in de mogelijkheid om specifieke regels vast te stellen voor de verwerking van de persoonsgegevens van werknemers in het kader van de arbeidsverhouding).

Achtergrondinformatie

- Nieuwe testbeleid d.d. 28 oktober jl. teststraten voor werkgevers: <https://www.vno-ncw.nl/coronatestbeleid-voor-werkgevers/vragen-en-antwoorden>: "Waar moet ik als werkgever aan voldoen als het gaat om het testen van werknemers? Daarnaast dient een werkgever om toestemming te vragen aan werknemers, en mag de antigeentest niet worden

opgedrongen. Medische gegevens van medewerkers worden niet gedeeld met de werkgever, de verwerking van deze gegevens wordt door de (bedrijfs)arts gedaan"

- De Europese Data Protection Board (EDPB) waarin nationale privacytoezichthouders zijn verenigd geeft aan dat de vraag of medische gegevens verwerkt mogen worden in het kader van de Covid-19 uitbraak met name afhangt van nationaal recht (zie [statement](#)): "The employer should only require health information to the extent that national law allows it."
- De Autoriteit persoonsgegevens maakt ook duidelijk dat verwerking van medische gegevens in het kader van Covid-19 door werkgevers niet is toegestaan ([link](#)). "Als werkgever mag u geen medische gegevens van uw personeel verwerken. U mag uw werknemers dus niet vragen naar hun gezondheid of een test afnemen ter controle."

**

Voor een nadere toelichting ben ik uiteraard bereikbaar.

Met vriendelijke groet,

5.1.2e

5.1.2e

5.1.2e

THE DATA
LAWYERS

Herengracht 124-128 | 1015 BT | Amsterdam

M +31 (0)6 5.1.2e

www.thedatalawyers.com | [LinkedIn](#)

The information in this email is or may be legally privileged, confidential, proprietary in nature or otherwise protected by law from disclosure. It is exclusively intended for use by the addressed recipients. If you received this e-mail in error, please notify us and delete the e-mail immediately without reading it. The Data Lawyers B.V. is registered with the Chamber of Commerce under number 77892755. The general conditions of The Data Lawyers B.V are applicable to all services provided by it and contain a limitation of liability, applicability of Dutch law and exclusive competence of the Court of Amsterdam, the Netherlands. The general conditions will be sent on request without charges.

Van: 5.1.2e | 5.1.2e <5.1.2e@maeslaw.nl>

Verzonden: donderdag 12 november 2020 14:43

Aan: 5.1.2e | 5.1.5 <5.1.2e@thedatalawyers.com>

CC: 5.1.2e @minvws.nl; 5.1.2e @minvws.nl; 5.1.2e | Maes Law <5.1.2e@maeslaw.nl>; 5.1.2e

Maes Law <5.1.2e@maeslaw.nl>

Onderwerp: VWS [MAES-20M0518]

Beste 5.1.2e

Ik sprak zojuist heel kort even één van de woordvoerders van minister Hugo de Jonge, mevrouw 5.1.2e. Ik heb haar kort aangegeven wat het privacy-issue is, maar dat ging iets te diep. Zou jij een en ander **kort** in een mailtje en uiteraard on a non-names-bases willen zetten – reply to all – zodat zij dat intern kan doorzetten? Je mag van een hoge kennis terzake uitgaan als de problematiek maar kort kan worden neergezet. Het kan immers niet zo zijn dat werkgevers de verantwoordelijkheid nemen om hun werknemers te laten testen, maar dat er AVG en dus privacy bezwaren zijn om als werkgever de uitslag te kennen waardoor je er nog niets aan hebt en je al werkgever alsnog een 'superspreader' in huis kunt halen omdat je domweg het testresultaat niet mag weten. Zulks terwijl de AVG er wél in voorziet (artikel 9, lid 2 aanhef en onder i) Vo 2016/679/EU), maar de Nederlandse wetgever zowel bij de UAVG als in de verschillende Covid-wetten kennelijk overheen gekeken heeft. Ik vind dat onacceptabel.

Hoor graag !

Met vriendelijke groet / Kind regards,

Maes Law B.V.

5.1.2e

5.1.2e

MAES | LAW

+31 (0) 5.1.2e
+31 (0) 5.1.2e
5.1.2e@maeslaw.nl

Cartier van Disselstraat 1D | 4835 KC Breda
P.O. Box 4944 | 4803 EX Breda
www.maeslaw.nl

Van: [redacted] <[redacted]@minvws.nl>

Verzonden: vrijdag 6 november 2020 16:27

Aan: [redacted] <[redacted]@minvws.nl>

CC: [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>

Onderwerp: FW: verzoek omJuridisch advies test info en AVG

Hoi [redacted]

Ik zie dat jij uit de mailing bent gevallen.

Zie hieronder de overwegingen van [redacted]

Je kunt mijn naam doorgeven. Ik zal dit oppakken en de collega's binnen WJZ betrekken die hier een bijdrage aan zouden kunnen leveren.

Groet,

[redacted]

Van: [redacted] <[redacted]@minvws.nl>

Verzonden: vrijdag 6 november 2020 15:50

Aan: [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>

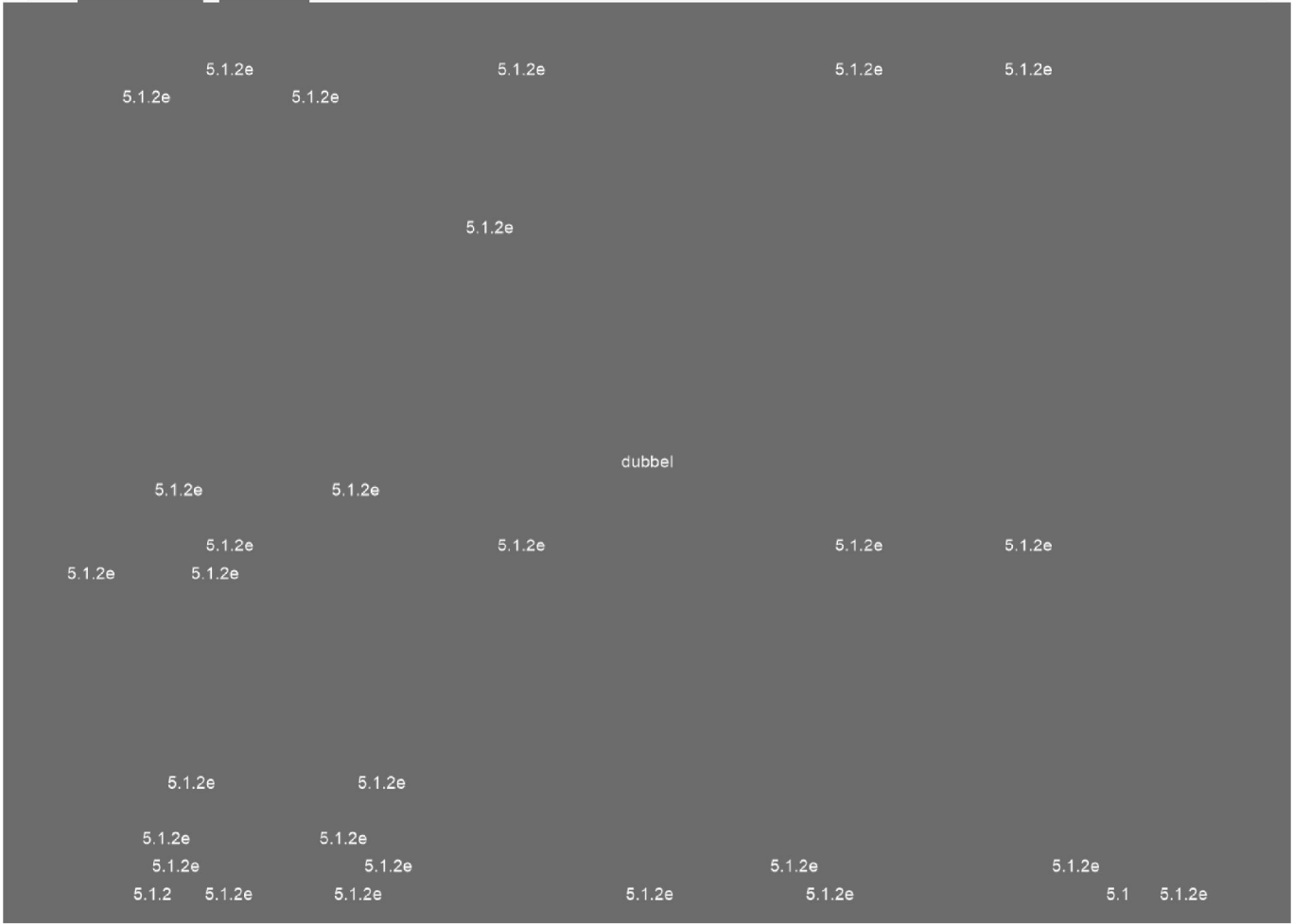
CC: [redacted] <[redacted]@minvws.nl>

Onderwerp: RE: verzoek omJuridisch advies test info en AVG

Ha [redacted]

Lijkt mij uitstekend als jij dit in afstemming met de collega's dit trekt.

[redacted]



5.1.2e
5.1.2e

5.1.2e

5.1.2e

5.1.2e
5.1.2e

5.1.2e

5.1.2e

5.1.2e

dubbel

5.1.2e

5.1.2e