



**Advies nr. 58/2020 van 23 juni 2020**

**Betreft: Adviesaanvraag betreffende het ontwerp van koninklijk besluit houdende diverse maatregelen inzake de detachering van werknemers (CO-A-2020-055)**

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 "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 het verzoek om advies van mevrouw Nathalie Muylle, minister van Werk, Economie en Consumenten, belast met Armoedebestrijding, Gelijke Kansen en Personen met een beperking, ontvangen op 29 mei 2020;

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

Brengt op 23 juni 2020 het volgend advies uit:

## I. VOORWERP EN CONTEXT VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De minister van Werk, Economie en Consumenten, belast met Armoedebestrijding, Gelijke Kansen en Personen met een beperking, mevrouw Nathalie Muylle (hierna "de aanvrager") verzocht op 29 mei 2020 om het advies van de Autoriteit over een ontwerp van koninklijk besluit houdende diverse maatregelen inzake detachering van werknemers (hierna "het ontwerp").
2. Op 28 mei 2020 heeft de plenaire vergadering van de Kamer een wetsontwerp aangenomen met verschillende bepalingen betreffende de detachering van werknemers (hierna "het wetsontwerp dat de Kamer heeft aangenomen"). Het wetsontwerp is de omzetting van de richtlijn 2018/957 tot wijziging van de richtlijn 96/71/EG betreffende de terbeschikkingstelling van werknemers. Dit wetsontwerp houdende diverse bepalingen betreffende de detachering van werknemers voorziet onder meer in de aanpassing van de wet van 5 maart 2002 betreffende de arbeids-, loon- en tewerkstellingsvoorwaarden in geval van detachering van werknemers in België en de naleving ervan (hierna "de wet van 5 maart 2002"). Overeenkomstig de richtlijn 2018/957<sup>1</sup> voert het wetsvoorstel dat de Kamer heeft aangenomen, in de wet van 5 maart 2002 bepalingen in die voorzien in de toepassing van een uitgebreider pakket aan Belgische arbeidsvoorwaarden wanneer de duur van de detachering twaalf maanden overschrijdt (zie het nieuwe artikel 5 § 2, lid 1 van de wet van 5 maart 2002 dat werd ingevoegd in het wetsontwerp dat de Kamer heeft aangenomen). Echter, en nog steeds in overeenstemming met de richtlijn 2018/957<sup>2</sup>, voorziet het door de Kamer aangenomen wetsvoorstel in een mogelijkheid om voor een bijkomende periode van maximaal 6 maanden af te wijken van het principe van toepassing van het uitgebreider pakket van Belgische arbeids- en tewerkstellingsvoorwaarden mits het verstrekken van een gemotiveerde kennisgeving (zie het nieuwe artikel 5, § 2, lid 4 van de wet van 5 maart 2002 dat werd ingevoegd in wetsvoorstel dat de Kamer heeft aangenomen). Deze kennisgeving moet, naargelang het geval, worden verstrekt vóór het einde van de twaalfde maand van tewerkstelling van de gedetacheerde werknemer of op 30 juli 2020, voor een detachering die op 30 juli 2020 reeds meer dan twaalf maanden duurt maar op diezelfde datum nog geen 18 maanden bedraagt (zie het nieuwe artikel 5, § 2, lid 5, van de wet van 5 maart 2002, ingevoegd in het wetsontwerp dat de Kamer heeft aangenomen). Het nieuwe artikel 5, § 2, lid 6 van de wet van 5 maart 2002, ingevoegd in het wetsontwerp dat de Kamer heeft aangenomen, verduidelijkt dat de wijze waarop de gemotiveerde kennisgeving moet worden verstrekt en de gegevens die diezelfde kennisgeving moet bevatten, bij koninklijk besluit zullen worden vastgesteld.

---

<sup>1</sup> Zie het nieuwe artikel 3 §1 bis, 1ste lid van de richtlijn 96/71/EG betreffende de detachering van werknemers die werd ingevoegd met artikel 1, §2 van de richtlijn 2018/957.

<sup>2</sup> Zie het nieuwe artikel 3 §1, 3de lid van de richtlijn 96/71/EG betreffende de detachering van werknemers die werd ingevoegd met artikel 1, §2 van de richtlijn 2018/957.

3. Het ontwerp dat voor advies van de Autoriteit voorligt, bepaalt in artikel 1 :
- de gegevens die moeten worden opgenomen in de gemotiveerde kennisgeving bedoeld in het nieuwe artikel 5, § 2, lid 4, van de wet van 5 maart 2002, die kunnen worden verstrekt door de buitenlandse werkgever die werknemers tewerkstelt die in België zijn gedetacheerd voor een periode van meer dan 12 maanden en die wenst te worden vrijgesteld van de verplichting om bepaalde Belgische arbeidsvoorwaarden toe te passen, namelijk de identificatiegegevens van de betrokken werkgever en van zijn lasthebber indien deze laatste de kennisgeving uitvoert voor rekening van de genoemde werkgever<sup>3</sup>, de identificatiegegevens met betrekking tot de gedetacheerde werknemer waarop de gemotiveerde kennisgeving van zijn werkgever of diens lasthebber betrekking heeft<sup>4</sup>; de gegevens die het mogelijk maken de datum te bepalen vanaf wanneer de detachering van de werknemer meer dan 12 maanden duurt<sup>5</sup>; en de gegevens met betrekking tot de motivering die aan de kennisgeving ten grondslag ligt<sup>6</sup>.
  - de ambtenaren aan wie deze kennisgeving moet worden verstrekt, namelijk de sociale inspecteurs van de Algemene Directie Toezicht op de Sociale Wetten van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg<sup>7</sup>.
  - de modaliteiten om deze kennisgeving mee te delen, met name via het elektronische formulier dat toegankelijk is via de website van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg<sup>8</sup>.

## II. ONDERZOEK VAN DE ADVIESAANVRAAG

4. Het is duidelijk dat de gemotiveerde kennisgeving als bedoeld in het nieuwe artikel 5, § 2, lid 4, van de wet van 5 maart 2002, die - overeenkomstig artikel 1 van het ontwerp - de gedetacheerde werknemers die het betreft, moet identificeren, een verwerking van persoonsgegevens met zich meebrengt. Dit moet worden uitgevoerd met inachtneming van de regelgeving inzake de bescherming van persoonsgegevens, in het bijzonder de AVG.
5. Indien de grondslag van een gegevensverwerking noodzakelijk is voor de uitvoering van een opdracht van algemeen belang of voor de uitoefening van het openbaar gezag dat aan de verwerkingsverantwoordelijke is toevertrouwd, zoals hier het geval is, vereist artikel 6, lid 3, van de

<sup>3</sup> Zie het nieuw artikel 4ter, §1, 1° en het nieuw artikel 4ter, §2, 1° van het koninklijk besluit van 1 april 2007 houdende diverse uitvoeringsmaatregelen betreffende de detachering van werknemers in België, die zijn ingevoegd met artikel 1 van het ontwerp.

<sup>4</sup> Zie het nieuw artikel 4ter, §1, 2° en het nieuw artikel 4ter, §2, 2° van het koninklijk besluit van 1 april 2007 houdende diverse uitvoeringsmaatregelen betreffende de detachering van werknemers in België, die zijn ingevoegd met artikel 1 van het ontwerp.

<sup>5</sup> Zie het nieuw artikel 4ter, §1, 2° en het nieuw artikel 4ter, §2, 3° van het koninklijk besluit van 1 april 2007 houdende diverse uitvoeringsmaatregelen betreffende de detachering van werknemers in België, die zijn ingevoegd met artikel 1 van het ontwerp.

<sup>6</sup> Zie het nieuw artikel 4ter, §1, 3° en het nieuw artikel 4ter, §2, 4° van het koninklijk besluit van 1 april 2007 houdende diverse uitvoeringsmaatregelen betreffende de detachering van werknemers in België, die zijn ingevoegd met artikel 1 van het ontwerp.

<sup>7</sup> Zie het nieuw artikel 4ter, §1, laatste lid en het nieuw artikel 4ter, §2, laatste lid van het koninklijk besluit van 1 april 2007 houdende diverse uitvoeringsmaatregelen betreffende de detachering van werknemers in België, die zijn ingevoegd met artikel 1 van het ontwerp.

<sup>8</sup> Zie het nieuw artikel 4ter, §1, laatste lid en het nieuw artikel 4ter, §2, laatste lid van het koninklijk besluit van 1 april 2007 houdende diverse uitvoeringsmaatregelen betreffende de detachering van werknemers in België, die zijn ingevoegd met artikel 1 van het ontwerp.

AVG specifiek dat de doeleinden van de gegevensverwerking in de rechtsgrondslag voor de gegevensverwerking worden omschreven. Noch de richtlijn 2018/957, noch het door de Kamer aangenomen wetsontwerp, noch het ontwerp specificeert echter het doel of de doelen die met de gemotiveerde kennisgeving worden nagestreefd. Naar aanleiding van een verzoek om aanvullende informatie deelde de afgevaardigde van de minister ons mee dat deze kennisgeving drie doeleinden nastreeft:

- a) De aangewezen inspectiedienst, namelijk de Algemene Directie Toezicht op de Sociale Wetten van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg, in staat stellen om (i) de werkgevers te identificeren die (zelf of via een lasthebber) een gemotiveerde kennisgeving hebben gedaan en (ii) de gedetacheerde werknemers waarop deze kennisgeving betrekking heeft.
  - b) De aangewezen inspectiedienst, namelijk de Algemene Directie Toezicht op de Sociale Wetten van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg, in staat stellen na te gaan of de kennisgeving goed gemotiveerd is in overeenstemming met de door richtlijn 2018/957 opgelegde en door de wet van 5 maart 2002 omgezette verplichting. In dit verband wordt benadrukt dat de richtlijn 2018/957 geen inhoudelijke criteria bevat met betrekking tot de rechtmatigheid van de motivatie die de werkgever opgeeft, maar de afgevaardigde van de minister geeft niettemin aan dat deze samenhangend en rechtmatig moeten zijn.
  - c) De aangewezen controledienst, d.w.z. de Algemene Directie Toezicht op de sociale wetgeving van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg, in staat stellen na te gaan of de gemotiveerde kennisgeving binnen de voorgeschreven termijn is ingediend.
6. Deze doeleinden zijn welbepaald en rechtmatig overeenkomstig het vereiste in artikel 5.1.b) van de AVG. Ze zijn echter niet expliciet, omdat ze niet voldoende duidelijk blijken, noch uit de tekst van de richtlijn 957/2018, noch uit die van het door de Kamer aangenomen wetsvoorstel, noch uit het ontwerp. Zowel artikel 5.1. b) van de AVG als artikel 6.3 van de AVG bepalen echter dat het doel of de doelen van de verwerking in de regelgeving voor de verwerking moeten worden vastgelegd. Het is aangewezen om het ontwerp in die zin aan te passen.
7. De Autoriteit stelt vast dat de gegevens die moeten worden verstrekt in de gemotiveerde kennisgeving, overeenkomstig artikel 5.1.c) van de AVG *"toereikend, ter zake dienend en beperkt (zijn) tot wat noodzakelijk is voor de doeleinden waarvoor ze worden verwerkt »*.

**OM DIE REDENEN,**

**is de Autoriteit van mening dat de aanvrager in de gemotiveerde kennisgeving het doel of de doelen van de gegevensverwerking moet vermelden (zie de punten 5-6). Voor het overige is de Autoriteit van mening dat het ontwerp geen bijzondere opmerkingen oproept met betrekking tot de fundamentele beginselen van de bescherming van persoonsgegevens.**

(get.) Alexandra Jaspar

Directeur van het Kenniscentrum