



ADVIES 002/VCI-BTA/2018 VAN 26 SEPTEMBER 2018
Screening kandidaat-penitentiaire beambten

Gelet op de brief van de Gegevensbeschermingsautoriteit van 6 september 2018 betreffende het voorontwerp van wet betreffende de organisatie van de penitentiaire diensten en het statuut van het penitentiair personeel

Bevoegdheid Vast Comité I als Bevoegde Toezichthoudende Autoriteit

Gelet op artikel 57 van 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), stellende dat elke toezichthoudende autoriteit op haar grondgebied onder meer de volgende taak heeft: '*c) zij verleent overeenkomstig het recht van de lidstaat, advies aan het nationale parlement, de regering, en andere instellingen en organen over wetgevingsinitiatieven en bestuursmaatregelen in verband met de bescherming van de rechten en vrijheden van natuurlijke personen op het gebied van verwerking;*'

Gelet op art. 54/1 Wet 3 december 2017 tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit dat onder meer

AVIS 002/VCI-BTA/2018 DU 26 SEPTEMBRE 2018
Screening candidats fonctionnaires pénitentiaires

Vu le courrier de l'Autorité de protection des données du 6 septembre 2018 sur l'avant-projet de loi concernant l'organisation des services pénitentiaires et le statut du personnel pénitentiaire

Compétence du Comité permanent R en tant qu'Autorité de contrôle compétente

Vu l'article 57 du Règlement (UE) 2016/679 du Parlement européen et du Conseil du 27 avril 2016 relatif à la protection des personnes physiques à l'égard du traitement des données à caractère personnel et à la libre circulation de ces données, et abrogeant la Directive 95/46/CE (règlement général sur la protection des données), qui stipule que chaque autorité de contrôle, sur son territoire, est notamment investie de la mission suivante : '*c) conseille, conformément au droit de l'État membre, le parlement national, le gouvernement et d'autres institutions et organismes au sujet des mesures législatives et administratives relatives à la protection des droits et libertés des personnes physiques à l'égard du traitement ;*'

Vu l'article 54/1 de la Loi du 3 décembre 2017 portant création de l'Autorité de protection des données qui stipule

stelt dat '[m]et het oog op de consequente toepassing van de nationale, Europese en internationale regelgeving inzake de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens [...] de Gegevensbeschermingsautoriteit en de bevoegde toezichthoudende autoriteiten bedoeld in de titels 2 en 3 van de wet van 30 juli 2018 betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens nauw samen[werken], onder meer voor wat betreft de verwerking van [...] adviezen [...] die raken aan de bevoegdheden van twee of meerdere toezichthoudende autoriteiten.'

Gelet op artikel 21, 2° van het voorontwerp stelt dat 'Om de selectievoorwaarden met betrekking tot het gedrag en de integriteit van de kandidaat na te gaan, kan de penitentiaire administratie zich baseren op: [...] 2° alle mogelijke inlichtingen vanwege de inlichtingen- en veiligheidsdiensten [...]'

Dat deze regeling dus betrekking heeft op verwerkingen van persoonsgegevens zoals bedoeld in artikel 73 van de Wet van 30 juli 2018 betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens.

Dat ingevolge artikel 95 van diezelfde Wet het Vast Comité I werd aangeduid als bevoegde toezichthoudende overheid voor deze verwerkingen.

Dat het voorontwerp in zijn artikel 22, tweede lid, daarenboven stelt dat '[d]e laureaat die het voor de functie bedoelde vereiste veiligheidsattest in de Franstalige versie: 'habilitation de sécurité' zoals bepaald in het koninklijk besluit van 24 maart 2000 tot uitvoering van de wet van

notamment que 'en vue de l'application cohérente des réglementations nationales, européennes et internationales relatives à la protection des personnes physiques à l'égard du traitement des données à caractère personnel [...] l'Autorité de protection des données et les autorités de contrôle compétentes visées aux titres 2 et 3 de la loi du 30 juillet 2018 relative à la protection des personnes physiques à l'égard des traitements des données à caractère personnel, collaborent ensemble, entre autres en ce qui concerne le traitement des [...] avis [...] qui affectent les compétences de deux ou plusieurs autorités de contrôle.'

Vu l'article 21, 2° de l'avant-projet qui stipule que 'Afin de vérifier les critères de sélection concernant le comportement et l'intégrité du candidat, l'administration pénitentiaire peut se baser sur: [...] 2° toutes les informations disponibles transmises par les services de renseignements et de sécurité [...]'

Que cette disposition porte sur les traitements de données à caractère personnel tels que visés à l'article 73 de la Loi du 30 juillet 2018 relative à la protection des personnes physiques à l'égard des traitements de données à caractère personnel.

Qu'en vertu de l'article 95 de cette même Loi, le Comité permanent R a été désigné en tant qu'autorité de contrôle compétente pour ces traitements.

Que l'avant-projet, dans son article 22, alinéa 2, stipule en outre que 'le lauréat qui n'obtient pas l'habilitation de sécurité nécessaire (dans la version néerlandaise : 'vereiste veiligheidsattest') pour la fonction voulue comme prévue dans l'arrêté royal du 24 mars 2000 portant



11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen, niet bekomt, wordt niet toegelaten tot de stage of wordt niet in dienst genomen'.

Dat deze regeling betrekking heeft op verwerkingen van persoonsgegevens zoals bedoeld in artikel 107 van de Wet van 30 juli 2018 betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens.

Dat ingevolge artikel 128 van diezelfde Wet het Vast Comité I werd aangeduid als bevoegde toezichthoudende overheid voor deze verwerkingen.

Advies van het Vast Comité I

1. Het Vast Comité I stelt vooreerst vast dat het onduidelijk is welke vorm van screening bedoeld wordt voor de aanwerving van penitentiair beambten:

- de screening bedoeld in artikel 21 die gebaseerd is op de verschillende in die bepaling opgesomde gegevens¹;
- de screening bedoeld in de Nederlandstalige versie van artikel 22, tweede lid, die moet leiden tot een veiligheidsattest (en dus gebaseerd is op een veiligheidsverificatie zoals bedoeld in art. 22^{quater} Wet 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen) en waarbij heel wat meer gegevens

exécution de la loi du 11 décembre 1998 relative à la classification et aux habilitations, attestations et avis de sécurité, ne peut pas commencer le stage ou n'est pas engagé'.

Que cette disposition porte sur les traitements de données à caractère personnel tels que visés à l'article 107 de la Loi du 30 juillet 2018 relative à la protection des personnes physiques à l'égard des traitements de données à caractère personnel.

Qu'en vertu de l'article 128 de cette même Loi, le Comité permanent R a été désigné en tant qu'autorité de contrôle compétente pour ces traitements.

Avis du Comité permanent R

1. Le Comité permanent R constate avant tout que la forme de screening visée pour le recrutement de fonctionnaires pénitentiaires manque de clarté :

- le screening visé à l'article 21 qui repose sur les différentes données énumérées dans cette disposition²;
- le screening visé dans la version néerlandaise de l'article 22, alinéa 2, qui doit aboutir à l'octroi d'une attestation de sécurité (veiligheidsattest)(et repose donc sur une vérification de sécurité conformément à l'art. 22^{quater} de la Loi du 11 décembre 1998 relative à la classification et aux habilitations, attestations et avis de sécurité), et dans le cadre duquel bon nombre de données

¹ Het Comité wijst erop dat de 'open' categorie uit art. 21, 4° ('andere gegevens en inlichtingen waarover zij beschikt'), mede gelet op het feit dat het selectieprofiel van de beambte vaag is en de Memorie van Toelichting geen nadere uitleg verschafft over deze 'andere gegevens en informatie', niet beantwoordt aan de eis van artikel 22 Grondwet die stelt dat de inmenging in het privéleven moet geregeld worden bij formele wet.

² Le Comité souligne que la catégorie 'ouverte' de l'article 21, 4° ('autres données et informations dont elle dispose'), notamment en raison du caractère vague du profil de sélection du fonctionnaire et du fait que l'Exposé des Motifs donne peu d'explications concernant ces 'autres données et informations', n'est pas conforme à l'exigence de l'article 22 de la Constitution, qui stipule que les ingérences dans la vie privée doivent avoir une base légale formelle.



kunnen geconsulteerd worden (zie art. 22sexies van diezelfde wet); of
- de screening bedoeld in de Franstalige versie van artikel 22, tweede lid, die moet leiden tot een veiligheidsmachtiging (en dus gebaseerd is op een veiligheidsonderzoek zoals bedoeld in artikel 19 e.v. Wet 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen) waarbij nog meer persoonsgegevens kunnen opgevraagd worden.

2. Het Vast Comité I is van oordeel dat – vooraleer uit te maken welke screening gepast is en dus welke persoonsgegevens toereikend, terzake dienend en niet overmatig zijn – de wetgever veel duidelijker moet aangeven aan welk profiel de kandidaat-beambte dient te beantwoorden en welke belangen men wenst te vrijwaren bij een niet-geëigend gebruik van zijn functie. De loutere verwijzing in artikel 21 van het voorontwerp naar ‘*het gedrag en de integriteit*’ is daarbij onvoldoende.

3. Het Vast Comité I stelt vast dat in de Memorie van Toelichting een aantal aspecten worden opgesomd die ter zake relevant zijn. Zo wordt onder meer gewezen op de ‘*de moraliteit van de kandidaat penitentiair medewerker en de mate waarin hij zich een professioneel normatief kader eigen kan maken*’ en dit gelet op de bijzondere machts- of gezagspositie die hij bekleedt, ‘*een penitentiair personeelskader dat nog uitdrukkelijker zich als ambassadeur van de rechtsstaat gedraagt*’ en op ‘*het belang van de integriteit en de moraliteit van het gevangenis personeel*’.

4. Het Vast Comité I is van oordeel dat deze elementen nader worden uitgewerkt en bij voorkeur in de wet worden opgenomen.

peuvent être consultées (voir art. 22sexies de cette même Loi) ; ou
-le screening visé dans la version française de l'article 22, alinéa 2, qui doit aboutir à l'octroi une habilitation de sécurité (et repose donc sur une enquête de sécurité conformément aux art. 19 et suiv. de la Loi du 11 décembre 1998 relative à la classification et aux habilitations, attestations et avis de sécurité), et dans le cadre duquel davantage encore de données à caractère personnel peuvent être demandées.

2. Le Comité permanent R estime qu'avant de déterminer le type de screening applicable, et donc les données à caractère personnel qui sont adéquates, pertinentes et non excessives, le législateur doit clarifier le profil auquel le candidat fonctionnaire doit répondre et les intérêts qu'il souhaite préserver en cas d'usage inapproprié de sa fonction. La simple référence à l'article 21 de l'avant-projet ‘*au comportement et à l'intégrité*’ ne suffit pas.

3. Le Comité permanent R constate que l'exposé des motifs énumère plusieurs aspects pertinents à cet égard. Il y est notamment fait référence à ‘*la moralité du candidat collaborateur pénitentiaire et à la mesure dans laquelle il est capable de s'approprier un cadre normatif professionnel*’, et ce au vu de la position de pouvoir ou d'autorité particulière qu'il revêt, à ‘*un cadre pénitentiaire qui se comporte plus explicitement encore comme un ambassadeur de l'État de droit*’ et à ‘*l'importance de l'intégrité et de la moralité du personnel pénitentiaire*’.

4. Le Comité permanent R considère que ces éléments doivent être précisés et, de préférence, repris dans la loi. À cet égard,



Het verwijst in dit verband als voorbeeld naar artikel 64 van de Wet van 2 oktober 2017 tot regeling van de private en bijzondere veiligheid:

Art. 64. Het profiel van de personen, bedoeld in artikel 60, is gekenmerkt door:
1° respect voor de grondrechten en de rechten van de medeburgers;
2° integriteit, loyaliteit en discretie;
3° een incasseringssvermogen ten aanzien van agressief gedrag van derden en het vermogen om zich daarbij te beheersen;
4° afwezigheid van verdachte relaties met het crimineel milieu;
5° respect voor de democratische waarden;
6° de afwezigheid van risico voor de inwendige of uitwendige veiligheid van de Staat of voor de openbare orde.

5. Op basis van dergelijke precieze omschrijving is het mogelijk nauwkeuriger te bepalen welke persoonlijke gegevens van welke diensten relevant zijn en welke procedure hiertoe het best gevuld wordt (aansluiten bij een bestaand systeem of een specifieke regeling uitwerken). Ook wordt meer houvast geboden voor de administratie of – desgevallend nadien – de rechter die een oordeel moet vellen.

6. In aansluiting bij voornoemd artikel 64 wijst het Comité op het feit dat in de relevante passages uit de Memorie van Toelichting bij het voorontwerp geen link wordt gelegd met de (nationale) veiligheid en met de profielvereisten die moeten gelden voor personen die bijvoorbeeld mede instaan voor de opsluiting van geradicaliseerde of voor terrorisme veroordeelde gedetineerden.

il fait référence, à titre d'exemple, à l'article 64 de la Loi du 2 octobre 2017 réglementant la sécurité privée et particulière :

Art. 64. Le profil des personnes visées à l'article 60 est caractérisé par :
1° le respect des droits fondamentaux et des droits des concitoyens ;
2° l'intégrité, la loyauté et la discréetion ;
3° une capacité à faire face à un comportement agressif de la part de tiers et à se maîtriser dans de telles situations ;
4° une absence de liens suspects avec le milieu criminel ;
5° le respect des valeurs démocratiques ;
6° l'absence de risques pour la sécurité intérieure ou extérieure de l'État ou pour l'ordre public.

5. Sur la base d'une description aussi détaillée, il est possible de définir plus précisément quelles données à caractère personnel de quels services sont pertinentes, et la procédure qu'il est préférable de suivre dans ce cadre (utiliser un système existant ou élaborer un système spécifique). Des indications supplémentaires sont également données à l'administration ou, le cas échéant, ultérieurement, au juge qui doit se prononcer.

6. Dans le prolongement de l'article 64 susmentionné, le Comité souligne que les passages pertinents de l'Exposé des Motifs de l'avant-projet n'établissent aucun lien avec la sécurité (nationale) et les exigences de profil qui doivent s'appliquer aux personnes devant aussi assurer, par exemple, la détention de détenus radicalisés ou condamnés pour terrorisme.



7. Het Vast Comité I is dan ook van oordeel dat de onderzochte bepalingen dienen te worden herzien.

7. Le Comité permanent R estime donc que les dispositions examinées doivent être revues.

Brussel, 26 september 2018

Bruxelles, le 26 septembre 2018

VOOR HET VAST COMITÉ I

POUR LE COMITÉ PERMANENT R

Serge LIPSYC

Voorzitter Président

Wouter DE RIDDER

Grieffier Greffier

