

DE BEWERKERSOVEREENKOMST of VERWERKINGSOVEREENKOMST

De verplichting

In de WBP bestaat de verplichting voor het afsluiten van een bewerkersovereenkomst voor de verantwoordelijke. In de AVG – art. 28 lid 3 – is omschreven dat de verwerking van persoonsgegevens wordt geregeld in een overeenkomst [...] die de verwerker ten aanzien van de verwerkingsverantwoordelijke bindt [...]. Ingevolge de AVG is het sluiten van een *verwerkingsovereenkomst* een verplichting voor zowel de verwerker als de verwerkingsverantwoordelijke geworden.

Aan de inhoud van deze verwerkingsovereenkomst worden in de AVG ook meer en meer gedetailleerde vereisten gesteld dan onder de WBP.

Dit heeft de volgende checklist tot gevolg.

CHECKLIST & Aandachtspunten:

Bepalen van positie

- Bewerker
- Verantwoordelijke
- Gezamenlijk verantwoordelijk (ieder voor geheel aansprakelijk) art 26 AVG, dan is een onderlinge regeling vereist, een joint controller agreement
- Gemeenschappelijk verantwoordelijk (een voor het geheel aansprakelijk)
- Meerdere verantwoordelijke, ieder voor een deelverwerking art 26 AVG, onderlinge regeling nodig?
- Risico dat bewerker toch verantwoordelijke wordt art 28 lid 10 AVG

Het bepalen van de positie is nodig omdat op basis hiervan bijvoorbeeld voor bepaalde ondersteunde dienstverlening wel of geen kosten worden afgesproken/ wel of geen deadlines worden afgesproken.

Aanwezigheid Standaardcontractbepalingen (per mei 2017 zijn deze er nog niet)

- Van Commissie
- Van Toezichthouder
- Als onderdeel van certificering

Aanvulling met individuele afspraken in dit geval nodig:

- Ja
- Nee

Wijze van tot stand komen bewerkersovereenkomst

- Schriftelijk, hard copy
- Elektronisch als gelijkgesteld met schriftelijk
- Andere rechtshandeling

Let op: Check of volgens het op de rechtsverhouding toepasselijke recht een rechtsgeldige en onaantastbare overeenkomst tot stand komt. Niet iedere bijlage kwal

Let op: AVG vereist schriftelijk, waaronder elektronische vorm.

Toepasselijk recht

- Nadrukkelijk schriftelijk overeengekomen rechtskeuze
- Specifieke lokale eisen/verplichtingen voor bewerker (nu: art. 14 lid 4 Wbp inzake beveiliging)

Inhoud bewerkersovereenkomst (specifiek)

- Onderwerp van de verwerking
- Duur van de verwerking
- Aard van de verwerking
- Doel van de verwerking
- Soort persoonsgegevens
- Categorieën van betrokkenen
- Omschrijving van de rechten en verplichtingen van de verantwoordelijke en de bewerker

Artikelen waarin is omschreven dat de bewerker:

- Uitsluitend persoonsgegevens verwerkt op basis van schriftelijke instructies
- Uitsluitend persoonsgegevens mag doorgeven aan een derde land of internationale organisatie op basis van schriftelijke instructies
- Verplicht is om voorafgaand aan een wettelijke verplichte doorgifte de verantwoordelijke in kennis te stellen, tenzij dit wettelijk is verboden
- Waarborgt dat de personen betrokken bij de verwerking gebonden zijn aan vertrouwelijkheid (contractueel of wettelijk)
- Alle beveiligingsmaatregelen neemt die artikel 32 AVG voorschrijft
Let op: art. 32 AVG omvat veel en specifieke eisen
Let op: aansluiting bij een goedgekeurde gedragscode of certificering kan als element worden gebruikt
- Geen sub bewerker inschakelt zonder voorafgaande specifieke of algemeen schriftelijke toestemming. Bij algemene schriftelijke toestemming is de bewerker verplicht de verantwoordelijke in te lichten over beoogde veranderingen inzake de toevoeging of vervanging van sub bewerkers. De verantwoordelijke heeft een bezwaar mogelijkheid bij veranderingen
- Verplicht is een kettingbeding op te nemen om dezelfde verplichtingen op te leggen aan sub bewerker, met name de beveiligingsverplichtingen
- Aansprakelijk is en blijft jegens de verantwoordelijke voor de nakoming van de verplichtingen van de sub bewerker indien de sub bewerker zijn verplichtingen inzake de gegevensbescherming niet nakomt
- Door middel van passende technische en organisatorische maatregelen bijstand verleent aan de verantwoordelijke bij het vervullen van de plicht om verzoeken van betrokkenen te beantwoorden. Bij de uitvoering van deze verplichting mag rekening worden gehouden met de aard van de verwerking
- Bijstand verleent aan de verantwoordelijke bij de nakoming van de verplichtingen van art 32 (beveiliging), 33 (datalek melden aan toezichthouder), 34 (datalek melden aan betrokkene), 35 (uitvoeren PIA) en 36 (voorafgaande raadpleging). Bij de uitvoering van de verplichting mag rekening worden gehouden met de aard van de verwerking en de voor de bewerker ter beschikking staande informatie
- Verplicht is om na afloop van de verwerking, naar keuze van de verantwoordelijke, alle persoonsgegevens wist of retourneert, en kopieën verwijdert, tenzij opslag wettelijk verplicht is

- Verplicht is om alle informatie ter beschikking te stellen aan de verantwoordelijke die nodig is om de nakoming van art. 28 AVG aan te tonen en die nodig is om audits, inclusief inspecties, door de verantwoordelijke of een gemachtigd controleur mogelijk te maken en eraan bijdraagt
- De verantwoordelijke onmiddellijk in kennis stelt indien een instructie inzake het ter beschikking stellen van informatie inbreuk oplevert op wetgeving inzake gegevensbescherming

Let op:

Bij iedere hiervoor benoemde bepaling dient, afhankelijk van de contractspartij/positie van waaruit de verwerkingsovereenkomst wordt gesloten, specifiek te worden omschreven:

- Hoe
- Op welke termijn
- Tegen welke kosten/vergoeding

de verplichting dient te worden uitgevoerd.

Inhoud bewerkersovereenkomst (algemeen)

- Informatieverplichting
- Auditbevoegdheid
- Garantie dat de andere contractspartij de verplichtingen nakomt / vrijwaring voor schade door schending van een specifieke verplichtingen van de andere contractspartij
- Aansprakelijkheid (volledig of beperking in tijd/bedrag/termijn)
- Schade (wat valt onder het schade begrip)
- Afspraken om overeenkomst faillissement-proof te maken, beschikbaarheid data
- Opdrachtgever-opdrachtnemer bepalingen uitsluiten
- Beëindiging, opzegtermijn, onmiddellijke beëindiging
- Overdraagbaarheid overeenkomst
- Wijze van aanvullen en wijzigingen overeenkomst
- Rangorde van verschillende overeenkomsten
- Gedeeltelijke ongeldigheid
- Uitsluiten ontbinding en vernietiging
- Boete
- Toepasselijk recht en bevoegde rechter

Wij stellen een concept verwerkingsovereenkomst op voor Euro 850,00 ex BTW

www.privacy-advocaat.nl

Alle informatie van www.privacy-advocaat.nl is met zorg samengesteld, maar wij garanderen niet dat de informatie juist, volledig en voor uw situatie passend is. De interpretatie van privacywetgeving is aan verandering onderhevig en hangt af van feiten en omstandigheden. Voor een passend en actueel advies verzoeken wij u contact op te nemen.