**ROLLEN BINNEN AVG**

**Op het moment dat persoonsgegevens worden verwerkt moet iemand voor dit gebruik aansprakelijk zijn. Anders kan een betrokkene (de persoon op wie de persoonsgegevens van toepassing zijn) nooit weten wie hij moet aanspreken als er een fout wordt gemaakt met de persoonsgegevens. Deze aansprakelijke persoon of organisatie wordt door de Wbp toepasselijk aangemerkt als ‘verantwoordelijke’. Onder de AVG wordt dit, zoals gezegd, de ‘verwerkingsverantwoordelijke’. De definitie van verantwoordelijke is terug te vinden in artikel 1 sub d van de Wbp en artikel 4 lid 7 van de AVG. In de Wbp staat het volgende:**

**VERWERKINGSVERANTWOORDELIJKE**

*d. verantwoordelijke: de natuurlijke persoon, rechtspersoon of ieder ander die of het bestuursorgaan dat, alleen of tezamen met anderen, het doel van en de middelen voor de verwerking van persoonsgegevens vaststelt;*

Er zijn drie elementen in deze definitie te onderscheiden, te weten:

1. natuurlijk persoon, rechtspersoon of ieder ander die of het bestuursorgaan dat

2. alleen of tezamen met anderen

3. het doel van en de middelen voor de verwerking persoonsgegevens vaststelt.

Deze afzonderlijke elementen zullen hieronder één voor één worden toegelicht.

**Natuurlijk persoon, rechtspersoon of ieder ander die of het bestuursorgaan dat**

De rol van verantwoordelijke voor een verwerking kan op een aantal verschillende manieren worden ingevuld. De verantwoordelijke kan een natuurlijk persoon zijn (jij of ik), een rechtspersoon (een bv, nv, vereniging, et cetera) of een bestuursorgaan (bijvoorbeeld een gemeente of de overheid).

Daarnaast is er de categorie ‘ieder ander’. Dit kan gezien worden als een restcategorie en illustreert het feit dat de rol van verantwoordelijke niet gebonden is aan vooropgestelde rechtsvormen, maar bepaald wordt door de feitelijke gang van zaken binnen organisaties. Er wordt dus gekeken hoe een gegevensuitwisseling in de praktijk is vormgegeven; wie welke gegevens precies uitwisselt met wie en op welke manier.

**Alleen of tezamen met anderen**

Het zal vaak zo zijn dat er maar één verantwoordelijke is per verwerking. Het is echter ook mogelijk dat het doel en de middelen van de verwerking (zie hieronder) door meerdere personen/organisaties samen bepaald worden. In dat geval is er sprake van meerdere verantwoordelijken voor één verwerking, ook wel *medeverantwoordelijkheid* genoemd.

**Het doel van en de middelen voor de verwerking van persoonsgegevens vaststelt**

Dit is het belangrijkste element bij het bepalen wie de rol van verantwoordelijke vervult. De wet heeft hiermee een duidelijk onderscheid willen aanbrengen tussen de verantwoordelijke en de *bewerker*. Het is namelijk de verantwoordelijke, en niet de bewerker, die volgens de Wbp het doel van en de middelen voor de verwerking van persoonsgegevens vaststelt. Anders gezegd beantwoordt de verantwoordelijke de volgende vragen:

1. Waarom/Met welk doel gaan we persoonsgegevens verwerken?

2. Hoe/Met welke middelen gaan we deze persoonsgegevens verwerken?

De verantwoordelijke is dus de persoon of organisatie die het initiatief neemt om persoonsgegevens te gaan verwerken (de waarom-vraag), die vervolgens bepaalt welke persoonsgegevens gebruikt zullen worden en op wat voor manier die persoonsgegevens worden gebruikt (de hoe-vraag). Hierbij is het van belang te weten dat het ‘doel’ van de verwerking zo specifiek mogelijk geformuleerd moet worden, maar dat de reikwijdte in de praktijk heel ruim kan zijn. Hierbij kan bijvoorbeeld gedacht worden aan: ‘het verrichten van onderhoudswerkzaamheden bij klanten’ of ‘HRM-zaken’.

Naast het *doel* van de verwerking stelt de verantwoordelijke zoals gezegd ook de *middelen* voor het verwerken van de persoonsgegevens vast. Hierbij kan het zowel om *technische middelen* gaan – bijvoorbeeld software of hardware waar de persoonsgegevens op staan – maar ook om *organisatorische middelen*; bedrijfsprocessen of beveiligingsmaatregelen. De verantwoordelijke hoeft voor de vaststelling hiervan niet elk detail van de verwerkingsmiddelen te kennen. Het kan immers zo zijn dat een bewerker juist om zijn technische expertise wordt ingeschakeld, de bewerker is dan in feite zelf het middel. Daarom dient de verantwoordelijke slechts de hoofdlijnen van de verwerkingsmiddelen te bepalen en mag hij de nadere invulling daarvan overlaten aan de bewerker. Er moet echter altijd sprake zijn van een ondergeschikte relatie. Relaties binnen een organisatie vallen daar echter buiten, dus een medewerker is geen bewerker als zijn baas de verantwoordelijke is. Het betreft dan dezelfde organisatie en de medewerker handelt als verantwoordelijke. Als de bewerker *volledige zeggenschap* heeft over het gebruik van de middelen is echter niet langer sprake van een verantwoordelijke-bewerkerrelatie maar van medeverantwoordelijkheid.

**WAT IS BELANGRIJK BIJ HET VASTSTELLEN VAN WIE DE VERANTWOORDELIJKE IS?**

Bij het vaststellen wie de verantwoordelijke is en wie bewerker moet in het oog gehouden worden dat de rol van verantwoordelijke bovenal functioneel wordt ingevuld. Dit betekent dat de verantwoordelijkheid komt te liggen bij de partij(en) waar de daadwerkelijke bepaling van het doel en de middelen plaatsvindt. U kunt hier dus met name door middel van de praktische uitvoering invloed op uitoefenen.

Een afgesloten bewerkersovereenkomst is geen bepalende factor als het gaat om het aanwijzen van

een verantwoordelijke of bewerker. Een persoon of organisatie kan in een bewerkersovereenkomst als

verantwoordelijke worden aangemerkt, maar als dit niet tot uiting komt doordat deze persoon of organisatie het doel en de middelen van de verwerking vaststelt zal in plaats daarvan de persoon of de organisatie die dit wél doet worden aangemerkt als verantwoordelijke. Dit betekent dat verwerkingen door natuurlijke personen binnen een rechtspersoon zullen worden toegerekend aan de rechtspersoon en dat verwerkingen binnen een eenmanszaak worden toegerekend aan de natuurlijke persoon. Daarnaast is het mogelijk dat een verantwoordelijke door de wet wordt aangewezen (formeel verantwoordelijke). Een voorbeeld hiervan is de belastingdienst. Formele verantwoordelijkheid is echter niet van toepassing bij woningcorporaties, aannemers (waaronder afbouwbedrijven) of installateurs.

**MEDEVERANTWOORDELIJKHEID**

Het is mogelijk dat er in de relatie tussen twee partijen geen sprake is van een verantwoordelijke en een bewerker, maar van twee verantwoordelijken. Dit is onder andere mogelijk doordat het doel en de middelen door meerdere personen/organisaties bepaald kunnen worden. In dat geval is er sprake van meerdere verantwoordelijken voor één verwerking ook wel *medeverantwoordelijkheid* genoemd. Daarnaast is het mogelijk dat een bewerker de persoonsgegevens ook voor een eigen doel verwerkt. Voor de verwerkingen die in het kader van dat andere doel worden uitgevoerd is de bewerker dan verantwoordelijke, met alle verantwoordelijkheden en aansprakelijkheden die daar bij komen kijken (zie de volgende paragraaf). Ook hier is een bewerkersovereenkomst niet leidend. Het kan zo zijn dat er een bewerkersovereenkomst is afgesloten tussen een verantwoordelijke en een beoogd bewerker, maar dat door de feitelijke invloed die de bewerker heeft op de bepaling van het doel of de middelen sprake is van medeverantwoordelijkheid (de bewerker is dan dus geen bewerker maar de feitelijke verantwoordelijke).

Medeverantwoordelijken zijn onder de AVG verplicht om hun wederzijdse verplichtingen vast te leggen

in een regeling. Deze regeling kan verschillende vormen aannemen. Hierbij kan gekozen worden voor

het opnemen van bepalingen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens in de algemene voorwaarden, de overeenkomst van opdracht of de inkoopvoorwaarden, of er kan een aparte regeling gezamenlijke verantwoordelijkheid worden overeengekomen. Deze laatste is enigszins vergelijkbaar met een bewerkersovereenkomst en biedt meer mogelijkheden om in te spelen op de specifieke omstandigheden van de verwerking. Bij het vastleggen van de verplichtingen is het met name van belang dat betrokkenen hun rechten op een goede manier kunnen uitoefenen. In principe is het bij medeverantwoordelijkheid namelijk zo dat de betrokkenen op wie de persoonsgegevens betrekking hebben bij iedere verantwoordelijke terecht moeten kunnen om hun rechten uit te oefenen. Wie de verantwoordelijke is die uiteindelijk uitvoering moet geven aan (bijvoorbeeld) een beroep op inzage kan worden vastgelegd in de voornoemde standaardbepalingen of regeling. In beide gevallen moet duidelijk blijken wat de onderlinge verhouding tussen de verantwoordelijken is (artikel 26 AVG).

Op [www.noa.nl](http://www.noa.nl) kunt u een modelregeling gezamenlijke verantwoordelijkheid downloaden en standaardbepalingen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens. Als voor de modelregeling wordt gekozen moet deze nog wel worden aangevuld met de specifieke omstandigheden van de verwerking waar deze op van toepassing is. Dit biedt een goed uitgangspunt bij het vaststellen van de wederzijdse verantwoordelijkheden in geval van medeverantwoordelijkheid.

**VOORBEELD**

Een woningcorporatie werkt samen met een afbouwbedrijf om stucwerk te verrichten bij klanten. De woningcorporatie is verantwoordelijke voor de persoonsgegevens die zij onder zich heeft. Het afbouwbedrijf is geen bewerker omdat hij niet primair wordt ingeschakeld om de persoonsgegevens te gebruiken, maar om stucwerkzaamheden uit te voeren. Hij verwerkt echter wel de persoonsgegevens om de juiste adressen te kunnen vinden. Hierdoor is er sprake van medeverantwoordelijkheid.