

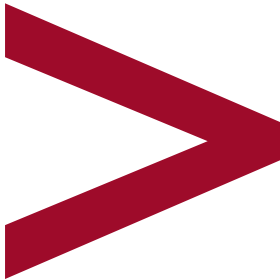


FACTSHEET: INTELLECTUEEL EIGENDOM, IT & PRIVACY

# Protocol meldplicht datalekken

Sinds 25 mei 2018 geldt de Algemene Verordening Gegevensbescherming. Deze wet bevat net als de Wet Bescherming Persoonsgegevens, die het vervangt, een meldplicht voor datalekken. Indien het datalek een risico inhoudt voor de rechten en vrijheden van natuurlijke personen, dan moet de organisatie zo snel mogelijk melden bij de Autoriteit Persoonsgegevens. In sommige gevallen moeten zij dit tevens melden aan de mensen van wie de persoonsgegevens zijn gelekt. Maar wanneer spreekt men van een datalek en wanneer moet u dit wel of niet melden? Om hierover duidelijkheid te verschaffen, hebben wij dit Protocol voor u opgesteld.

Dat is wijsheid



## Protocol meldplicht datalekken

### WAT IS EEN DATALEK?

Bij een datalek is sprake van een inbreuk op de beveiliging van persoonsgegevens waarbij deze zijn blootgesteld aan verlies of onrechtmatige verwerking ervan. Denk hierbij aan een kwijtgeraakte USB-stick met persoonsgegevens, een gestolen laptop, een inbraak in een databestand door een hacker of het ten onrechte verstrekken van persoonsgegevens aan derden.

### MELDPLICHT

Mocht u een datalek constateren in uw organisatie of vermoeden dat hiervan sprake is, dan kunt u aan de hand van de volgende zeven vragen bepalen of u dit moet melden bij de Autoriteit Persoonsgegevens en de betrokkenen.

- 1** Is de meldplicht datalekken uit de Algemene Verordening Gegevensbescherming van toepassing?
- 2** Is een gebeurtenis te beschouwen als een datalek?
- 3** Moet het datalek worden gemeld aan de Autoriteit Persoonsgegevens?
- 4** Hoe en wanneer moet het datalek worden gemeld aan de Autoriteit Persoonsgegevens?
- 5** Moet het datalek ook worden gemeld aan de betrokkene, dat is degene van wie de persoonsgegevens zijn gelekt?
- 6** Hoe en wanneer moet het datalek worden gemeld aan de betrokkene?
- 7** Welke gegevens moeten worden vastgelegd?

Deze vragen worden in dit protocol verder toegelicht. Aan het slot van dit protocol volgen enkele algemene aanbevelingen.

## 1. IS DE MELDPLICHT DATALEKKEN VAN TOEPASSING?

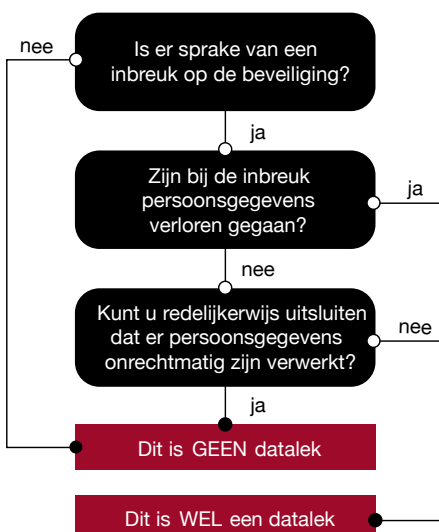
Dat is het geval indien:

- a. sprake is van verwerking van persoonsgegevens (elk gegeven betreffende een direct of indirect geïdentificeerde of identificeerbare persoon, zoals NAW-gegevens, IP-adressen en foto's). Verwerking van persoonsgegevens betreft elke handeling of elk geheel van handelingen met betrekking tot persoonsgegevens, zoals het verzamelen, vastleggen, ordenen, raadplegen en verspreiden.
- b. u de verantwoordelijke - degene die, alleen of tezamen met anderen, het doel van en de middelen voor de verwerking vaststelt - of diens vertegenwoordiger bent. Als u bij de verwerking derden inschakelt, blijft u ter zake de meldplicht de eindverantwoordelijke.
- c. de AVG op de verwerking van toepassing is. Bepaalde verwerkingen vallen door hun aard of hun doelstelling buiten de reikwijdte van de AVG, bijvoorbeeld verwerkingen ten behoeve van activiteiten met uitsluitend persoonlijke of huishoudelijke doeleinden. Op de verwerking van persoonsgegevens voor uitsluitend journalistieke, artistieke, academische of literaire doeleinden is de AVG gedeeltelijk van toepassing maar de meldplicht datalekken mogelijk nog niet. De Nederlandse wetgever moet nog besluiten in hoeverre zij de AVG van toepassing laten zijn op verwerkingen met dergelijke doeleinden. Daarnaast is van belang waar de activiteiten plaatsvinden waarvoor de persoonsgegevens worden verwerkt en waar de al dan niet geautomatiseerde middelen zich bevinden die bij de verwerking worden gebruikt (in een ander land).

## 2. IS EEN GEBEURTENIS TE BESCHOUWEN ALS EEN DATALEK?

Dat is het geval indien:

- a. sprake is van een inbreuk op de beveiliging, dat wil zeggen dat zich daadwerkelijk een beveiligingsincident heeft voorgedaan, en
- b. bij de inbreuk persoonsgegevens verloren zijn gegaan of redelijkerwijs niet kan worden uitgesloten dat er persoonsgegevens onrechtmatig of per ongeluk zijn verwerkt, waaronder moet worden begrepen de aantasting van de persoonsgegevens, onbevoegde kennisneming, wijziging of verstrekking daarvan.





### 3. MOET HET DATALEK WORDEN GEMELD AAN DE AUTORITEIT PERSOONSgegeEVENS?

Een datalek moet worden gemeld aan de Autoriteit Persoonsgegevens tenzij niet waarschijnlijk is dat de inbreuk een risico inhoudt voor de rechten en vrijheden van natuurlijke personen. Een melding moet in beginsel in ieder geval gedaan worden indien een van de volgende situaties aan de orde is:

- a.** Persoonsgegevens van gevoelige aard zijn gelect, namelijk:
- (I)** bijzondere persoonsgegevens zoals bedoeld in artikel 9 AVG:
- > betreffende iemands levensovertuiging of godsdienst, ras, etnische afkomst, politieke gezindheid, gezondheid, seksuele leven, lidmaatschap van een vakvereniging
  - > strafrechtelijke persoonsgegevens en
  - > persoonsgegevens over onrechtmatig of hinderlijk gedrag in verband met een opgelegd verbod naar aanleiding van dat gedrag, of
- (II)** persoonsgegevens die anderszins van gevoelige aard zijn, waaronder:
- > gegevens over de financiële of economische situatie van de betrokkene;
  - > gegevens die kunnen leiden tot stigmatisering of uitsluiting van de betrokkene;
  - > gebruikersnamen, wachtwoorden en andere inloggegevens;
  - > gegevens die kunnen worden misbruikt voor (identiteits-) fraude;
  - > gegevens uit DNA-databanken, gegevens waar een bijzondere, wettelijk bepaalde geheimhoudingsplicht op rust en gegevens die onder een beroepsgeheim vallen.
- b.** Is het waarschijnlijk dat de inbreuk een risico inhoudt voor de rechten en vrijheden van betrokkenen? Het is aan de verantwoordelijke om aan te tonen dat het onwaarschijnlijk is dat het datalek een risico inhoudt voor de rechten en vrijheden van betrokkenen.

Om te bepalen of er een risico is voor de rechten en vrijheden van betrokkenen, is van belang of er een kans is op lichamelijke, materiële of immateriële schade. Daaronder valt onder meer:

- > verlies van controle over persoonsgegevens
- > de mogelijke beperking van rechten
- > discriminatie
- > identiteitsdiefstal of -fraude
- > financiële verliezen
- > ongeoorloofde ongedaanmaking van pseudonimisering
- > reputatieschade
- > verlies van vertrouwelijkheid van door beroepsgeheimen beschermde persoonsgegevens, of
- > enig ander aanzienlijk economisch of maatschappelijke nadeel voor de natuurlijke persoon in kwestie.



#### 4. EN WANNEER MOET HET DATALEK WORDEN GEMELD AAN DE AUTORITEIT PERSOONGEGEVENS

De Autoriteit Persoonsgegevens stelt voor de melding een webformulier beschikbaar. Het datalek moet onverwijld worden gemeld. Dit houdt in dat de verantwoordelijke, na het ontdekken van een mogelijk datalek, enige tijd mag nemen voor nader onderzoek teneinde een onnodige melding te voorkomen. De termijn voor het melden begint te lopen op het moment dat de verantwoordelijke of een bewerker op de hoogte raakt van een incident dat mogelijk onder de meldplicht datalekken valt. Zonder onnodige vertraging, en zo mogelijk niet later dan 72 uur na de ontdekking, moet een melding worden gedaan, tenzij op dat moment inmiddels uit onderzoek is gebleken dat het incident niet gemeld hoeft te worden.

#### 5. MOET HET DATALEK OOK WORDEN GEMELD AAN DE BETROKKENE?

Het datalek hoeft niet te worden gemeld aan de betrokkene indien één van de volgende situaties zich voordoet:

- a. u bent een financiële onderneming zoals bedoeld in de Wet op het financieel toezicht;
- b. er zijn passende technische beschermingsmaatregelen genomen waardoor de persoonsgegevens onbegrijpelijk of ontoegankelijk zijn voor eenieder die geen recht heeft op kennisname van de gegevens, bijvoorbeeld door adequate encryptie (versleuteling) en hashing (het omzetten van gegevens in een unieke code);
- c. andere technische beschermingsmaatregelen bieden voldoende bescherming om de melding aan de betrokkene achterwege te kunnen laten, bijvoorbeeld door een tijdige en adequate remote wiping (het op afstand wissen van de gegevens die op een apparaat staan) en pseudonimisering (technische maatregelen om te voorkomen dat de persoonsgegevens worden gekoppeld aan de oorspronkelijke identiteit van de betrokkene);
- d. het is onwaarschijnlijk dat het datalek ongunstige gevolgen heeft voor de persoonlijke levenssfeer van de betrokkene: als persoonsgegevens van gevoelige aard zijn gelect, moet sowieso worden gemeld;
- e. er zijn andere zwaarwegende redenen om de melding aan de betrokkene achterwege te laten. Bijvoorbeeld indien een mededeling aan iedere betrokkene een onevenredige inspanning zou vergen. In dergelijke gevallen kan volstaan worden met een openbare mededeling of soortgelijke maatregel waarbij betrokkenen doeltreffend worden geïnformeerd.

## **6. HOE EN WANNEER MOET HET DATALEK WORDEN GEMELD AAN DE BETROKKENE?**

In de kennisgeving aan de betrokkene moet in ieder geval in duidelijke en eenvoudige taal worden vermeld:

- a.** de aard van de inbreuk,
- b.** de naam en de contactgegevens van de functionaris voor gegevensbescherming of een ander contactpunt waar meer informatie kan worden verkregen,
- c.** de waarschijnlijke gevolgen van de inbreuk,
- d.** de maatregelen die de verantwoordelijke heeft voorgesteld of heeft genomen om de inbreuk aan te pakken en maatregelen die zijn genomen ter beperking van eventuele nadelige gevolgen van de inbreuk.

Het datalek moet onverwijld worden gemeld. Dit houdt in dat de verantwoordelijke, na het ontdekken van een mogelijk datalek, enige tijd mag nemen voor nader onderzoek zodat betrokkene op een behoorlijke en zorgvuldige manier kan worden geïnformeerd en zodat maatregelen genomen kunnen worden om verdere lekken te voorkomen.

## **7. WELKE GEGEVENS MOETEN WORDEN VASTGELEGD?**

Er moet een overzicht worden bijgehouden van alle inbreuken op de beveiliging. Ook datalekken die niet aan de AP gemeld hoeven worden, moeten wel gedocumenteerd worden. Per datalek bevat het overzicht in ieder geval de gegevens omtrent de aard van de inbreuk, waar mogelijk onder vermelding van de categorieën van betrokkenen en welke en hoeveel registers het betreft, de waarschijnlijke gevolgen van de inbreuk, de naam en contactgegevens van de functionaris voor gegevensbescherming of een ander contactpunt waar meer informatie kan worden verkregen, de maatregelen die zijn voorgesteld of zijn genomen om de inbreuk aan te pakken en maatregelen die zijn genomen om de nadelige gevolgen van het datalek te beperken. De wet schrijft niet bij hoe lang het overzicht moet worden bewaard. Ga uit van een bewaartermijn van minimaal vijf jaar. In bepaalde gevallen kan het nodig zijn een langere bewaartermijn te hanteren.

### **Sancties**

Bij overtreding van de meldplicht datalekken kan de Autoriteit Persoonsgegevens een bestuurlijke boete van ten hoogste € 10.000.000 opleggen of 2% van de wereldwijde jaaromzet indien dit cijfer hoger is. Indien de overtreding niet opzettelijk is gepleegd en geen sprake is van ernstig verwijtbare nalatigheid, dan zal de Autoriteit Persoonsgegevens eerst een bindende aanwijzing opleggen.

### **Aanbevelingen**

- 1** Als u de verwerking geheel of gedeeltelijk laat uitvoeren door een verwerker, moet u als verantwoordelijke maatregelen nemen om ervoor te zorgen dat u in staat blijft de meldplicht datalekken na te komen. Daartoe kunnen met de verwerker afspraken worden gemaakt. Deze afspraken moeten schriftelijk worden vastgelegd, of in een andere, gelijkwaardige vorm. Denk aan de volgende onderwerpen:
  - > De verwerker moet u informeren over alle inbreuken in verband met persoonsgegevens.
  - > Hoe en wanneer vindt deze informatieverstrekking plaats?
  - > Wordt u geïnformeerd over door de verwerker getroffen verbetermaatregelen?
  
- 2** Het is aan te bevelen om intern een procedure te ontwikkelen die medewerkers een praktisch handvat biedt hoe te handelen bij een (vermoeden van een) datalek. In deze interne procedure kunnen de volgende onderwerpen aan bod komen:
  - > Aan wie en binnen welke termijn moet een (mogelijk) datalek worden gemeld?
  - > Door wie en hoe wordt onderzoek gedaan naar de aard en de ernst van het incident?
  - > Wie verzorgt de eventuele melding aan de Autoriteit Persoonsgegevens en de betrokkenen?
  - > Wie is intern waarvoor verantwoordelijk?
  
- 3** In het geval van een datalek kan er een vermoeden zijn van strafbaar handelen. Zo is bijvoorbeeld hacken strafbaar gesteld. Wanneer er aanwijzingen voor hacken zijn, dan is er alle aanleiding om daarvan aangifte te doen bij de politie.



## Meer informatie

Mocht u na het doorlopen van deze factsheet meer informatie wensen omtrent de AVG, dan kunt u contact opnemen met Rik Geurts of Dewi Harkink van de sectie **IE/IT & Privacy**. Zij bieden u graag een passend advies.



**Rik Geurts**  
[r.geurts@vil.nl](mailto:r.geurts@vil.nl) / 088 - 90 80 838

Rik is advocaat sinds 2006 en heeft een bovengemiddelde vakkennis van privacywetgeving en van de praktijk van gegevensbescherming. Verder heeft hij ruime ervaring met IT-vraagstukken, automatiseringscontracten en automatiseringsgeschillen. Binnen het intellectuele eigendomsrecht is Rik thuis op het gebied van het auteursrecht, databankenrecht, het merken- en modellenrecht, het handelsnaamrecht en reclamerecht. Rik is lid van de Vereniging voor Auteursrecht en de Beneluxvereniging voor Merken- en Modellenrecht. Over bovengenoemde onderwerpen geeft hij regelmatig presentaties voor bedrijven, brancheorganisaties en onderwijsinstellingen.



**Dewi Harkink**  
[d.harkink@vil.nl](mailto:d.harkink@vil.nl) / 088 - 90 80 843

Dewi heeft zich gespecialiseerd in privacyvraagstukken en zijn vakkennis op dit gebied is dan ook bovengemiddeld. Hij heeft rechten gestudeerd aan Tilburg University en heeft zijn bachelor met genoegen afgerond. Tevens heeft Dewi het Honors Programme Top Class Law met succes voltooid en een master gevolgd in zowel het privaatrecht (cum laude) als in het strafrecht (met genoegen). Dewi liep destijds stage bij een kantoor dat is gespecialiseerd op het gebied van IE/IT & Privacy. Binnen Van Iersel Luchtmann maakt hij tevens deel uit van het brancheteam Gaming.

De overige leden van de sectie Intellectueel Eigendom, IT & Privacy vindt u op [www.vil.nl](http://www.vil.nl)

Middels deze factsheets delen we onze juridische kennis met u. Met circa 40 advocaten behoren wij tot de grotere zelfstandige kantoren in Zuid-Nederland. We opereren vanuit 's-Hertogenbosch en Breda, maar staan cliënten bij door heel Nederland. Op internationaal gebied zijn we onderdeel van het netwerk IUROPE. Hierdoor behartigen we niet alleen uw belangen in Nederland, maar ook in het buitenland.

## CONTACT

T. (088) 90 80 800  
W. [www.vil.nl](http://www.vil.nl)  
E. [info@vil.nl](mailto:info@vil.nl)

## Breda

Wilhelminapark 15  
4818 SL Breda  
Postbus 4810  
4803 EV Breda

## 's-Hertogenbosch

Meerendonkweg 21  
5216 TZ 's-Hertogenbosch  
Postbus 44  
5201 AA 's-Hertogenbosch

## Dat is wijsheid