

AAN De Minister van Sociale Zaken en
Werkgelegenheid

Postbus 90801
2509 LV Den Haag

DATUM 15 april 2014

ONS KENMERK z2014-00219

CONTACTPERSOON

UW BRIEF VAN 14 maart 2014

UW KENMERK

ONDERWERP Advies Tijdelijk besluit experimenten Ziektewet

Geachte ,

Op 18 maart 2014 ontving het College bescherming persoonsgegevens van u een verzoek om op basis van artikel 51 Wbp advies uit brengen over het concept van het Tijdelijk besluit experimenten Ziektewet (ZW), waarin een uitwerking wordt gegeven van de mogelijkheden die artikel 82a van de wet SUWI biedt om bij wijze van experiment af te wijken van bepaalde artikelen van de ZW.

Met deze brief voldoet het CBP aan uw verzoek.

Inhoud en doel van het conceptbesluit

Voor werknemers met een vast dienstverband is bij ziekte sprake van een loondoorbetalingsplicht voor de werkgever, op grond van artikel 629, boek 7 van het Burgerlijk Wetboek (BW). Zieke werknemers die geen werkgever (meer) hebben, hebben aanspraak op een uitkering op grond van de ZW. Dit geldt voor WW-gerechtigden die ziek worden, uitzendkrachten, werknemers van wie het dienstverband afloopt tijdens ziekte en voor werknemers waarvan het dienstverband – c.q. de verplichte verzekering voor de werknemersverzekeringen – is beëindigd en die binnen vier weken na deze beëindiging ziek worden. Omdat deze groepen onder de werkingsfeer vallen van het vangnet van de ZW, worden zij ook wel vangnetters genoemd. In geval van ziekte ontvangen zij ziekgeld van het UWV indien ook aan de overige uitkeringsvoorwaarden van de ZW is voldaan. Omdat deze vangnetters geen werkgever (meer) hebben, is niet hun (ex-)werkgever maar het UWV verantwoordelijk voor hun re-integratie. Het UWV voert ook de arborol uit.

Nu zij geen dienstverband (meer) hebben met een werkgever, zijn vangnetters voor hun re-integratie aangewezen op werkhervatting in een nieuw dienstverband bij de oude werkgever of bij een nieuwe werkgever. Met de pilots wordt beoogd voor een deel van deze groep te komen tot werkhervatting bij de oude of een andere werkgever. In de pilots krijgt de werkgever hiertoe bij wijze van experiment tijdelijk een rol die hij nu niet heeft: de werkgever krijgt de arborol en re-integratietaak. Door middel van de pilots wordt gekeken of de uitvoering van de re-integratietaak door werkgevers effectief is.

In beginsel krijgt de werkgever de beschikking over persoonsgegevens waar de werkgever ook al over zou beschikken als hij de reguliere werkgever zou zijn geweest van de betrokken vangnetter. Indien bij het uitoefenen van de re-integratietoek in de pilot ook gegevens nodig zijn of dienen te worden verstrekt aan een arbodienst of re-integratiebedrijf omdat die bij de werkzaamheden voor deze taak worden ingeschakeld, gelden dezelfde bepalingen als voor het UWV op grond van de wet SUWI.

Beoordeling

Gegevensverstrekking aan de werkgever of de sector/ Verantwoordelijkheid voor de gegevensverwerking

De verantwoordelijke is 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 (artikel 1, onder d, Wbp).

In de nota van toelichting bij het conceptbesluit wordt aangegeven dat bepaalde persoonsgegevens worden verstrekt aan de werkgever/sector. Het is voor het CBP niet duidelijk wat moet worden verstaan onder het begrip 'sector'. Het verstrekken van persoonsgegevens aan een 'sector' kan problematisch zijn omdat een 'sector' geen formeel-juridische bevoegdheden heeft om doel en middelen van de gegevensverwerking vast te stellen. Hierdoor kan een sector niet worden aangemerkt als Wbp verantwoordelijke. Dit is voor de betrokkene van belang omdat hij moet kunnen weten wie zijn persoonsgegevens voor welk doel worden verwerkt en wie derhalve kan worden aangesproken op eventuele onrechtmatigheden in de verwerking.

Het CBP adviseert om duidelijk aan te geven welke partijen Wbp-verantwoordelijkheid dragen ten aanzien van gegevensverwerking in het kader van deze pilots en welke partijen eventueel aangemerkt moeten worden als bewerker in de zin van artikel 1, onder e, Wbp.

Verwerking van gegevens betreffende iemands gezondheid

Artikel 16 Wbp bepaalt dat het verboden is om gegevens betreffende iemands gezondheid te verwerken. Het verbod om persoonsgegevens betreffende iemands gezondheid te verwerken als bedoeld in artikel 16 Wbp, is op grond van artikel 21, eerste lid, onder f, 2°, Wbp niet van toepassing indien de verwerking geschiedt door bestuursorganen, pensioenfondsen, werkgevers of instellingen die te hunnen behoeve werkzaam zijn voor zover dat noodzakelijk is voor de re-integratie of begeleiding van werknemers of uitkeringsgerechtigden in verband met ziekte of arbeidsongeschiktheid.

Artikel 73, negende lid, Wet SUWI bepaalt dat het UWV bevoegd is uit de onder haar verantwoordelijkheid gevoerde administratie aangelegd voor de uitoefening van taken als bedoeld in artikel 30a, tweede lid, 30b en 30d, aan een re-integratiebedrijf gegevens te verstrekken die noodzakelijk zijn voor het verrichten van werkzaamheden door dat re-integratiebedrijf in zijn opdracht of in opdracht van de colleges van burgemeester en wethouders of een eigenrisicodragers als bedoeld in artikel 42 van de Wet werk en inkomen naar arbeidsvermogen.

In de nota van toelichting bij het concept besluit wordt aangegeven dat indien bij het uitoefenen van de taak in de pilot ook gegevens nodig zijn van of dienen te worden verstrekt aan een arbodienst of re-integratiebedrijf omdat die bij de werkzaamheden voor deze taak worden ingeschakeld, dezelfde bepalingen gelden als voor het UWV op grond van de wet SUWI.

Een werkgever kan onder stringente voorwaarden inderdaad gerechtigd zijn om persoonsgegevens betreffende iemands gezondheid te verwerken. De verwerking van deze gegevens moeten in dit geval beperkt worden tot de gegevens die noodzakelijk zijn voor de re-integratie van de werknemer. De werkgever zal zich hierbij moeten beperken tot persoonsgegevens die iets zeggen over de functionele mogelijkheden en beperkingen die bij de werknemer zijn vastgesteld.

Het CBP adviseert om in de nota van toelichting duidelijk aan te geven dat de verwerking van persoonsgegevens betreffende iemands gezondheid door werkgevers aan strikte voorwaarden is gebonden en mede beperkt wordt door het noodzakelijkheidsvereiste. Dit betekent dat werkgevers niet mogen beschikken over persoonsgegevens betreffende iemands gezondheid tenzij dat noodzakelijk is voor uitoefening van de re-integratietaak. Voor de volledigheid merkt het CBP hierbij op dat het begrip 'gezondheid' ruim moet worden opgevat; het omvat niet alleen de gegevens die in het kader van een medisch onderzoek of een medische behandeling door een arts worden verwerkt, maar alle gegevens die de geestelijke of lichamelijke gezondheid van een persoon betreffen, dus ook het gegeven dat iemand ziek is.

Opmerking van wetstechnische aard

In het besluit wordt afgeweken van de artikelen 26 Wet werk en inkomen naar arbeidsvermogen (WIA) en 39a Zw.

In de nota van toelichting wordt aangegeven dat deze afwijkingen nodig zijn vanwege praktische overwegingen. Zo wordt gesteld dat het niet de bedoeling is dat -nu de werkgever deze taken verricht- deze taken ook bij het UWV blijven berusten. Voorts wordt gesteld dat het niet wenselijk is dat de werkgever naar wie de re-integratietaak is overgegaan, geconfronteerd zou kunnen worden met een loon- of verhaalsanctie. Hij is immers ook niet verantwoordelijk voor loondoorbetaling bij ziekte. Daarom zijn artikel 25, negende lid, Wet WIA en artikel 39a ZW niet van toepassing.

Het afwijken van wetsartikelen kan en mag slechts plaatsvinden indien de wet hiervoor de mogelijkheden biedt¹. De wettekst noch de nota van toelichting maakt duidelijk op grond van welke wettelijke bepaling afgeweken kan worden van deze wetsartikelen.

Het CBP adviseert u om duidelijk aan te geven op basis van welke wettelijke mogelijkheden afgeweken kan worden van artikel 26 WIA en artikel 39a ZW.

Advies

¹ Aanwijzing 10a, Aanwijzingen voor de regelgeving.

DATUM 15 april 2014
ONS KENMERK z2014-00219

Het CBP adviseert u niet tot indiening van het voorstel over te gaan, dan nadat daarin met het vorenstaande rekening zal zijn gehouden.

Hoogachtend,
Het College bescherming persoonsgegevens,
Voor het College,

Mr. W.B.M. Tomesen
Lid van het College