

's-Gravenhage, 2 november 1998

Ons kenmerk 98.V.0525.01

Onderwerp Due diligence

Bij brieven van 15 juni en 30 juni 1998 heeft u de Registratiekamer verzocht om advies over de toelaatbaarheid van de verstrekking van persoonsgegevens van werknemers in het kader van een 'due diligence' onderzoek ten behoeve van een (mogelijke) overname van een onderneming alsmede verstrekking van persoonsgegevens in het kader van een ontslagprocedure bij de RDA of de kantonrechter. Met excuses voor de vertraging, voldoet de Registratiekamer gaarne aan uw verzoek.

Due diligence

De verstrekking van persoonsgegevens van personen die in de onderneming werkzaam zijn uit een persoonsregistratie aan potentiële overnamegeëdigden in het kader van een (mogelijke) overname van een onderneming vormt een verstrekking van persoonsgegevens aan een derde in de zin van art. 11 van de WPR. Een dergelijke verstrekking van persoonsgegevens is slechts geoorloofd indien deze voortvloeit uit het doel van de registratie, wordt vereist op grond van een wettelijk voorschrift of geschiedt met toestemming van de geregistreerde (art. 11, lid 1).

- In de bewoordingen 'vereist ingevolge een wettelijk voorschrift' is tot uitdrukking gebracht dat een wettelijk voorschrift tot derdenverstrekking moet verplichten. Er is geen wettelijk voorschrift dat vereist dat in het kader van een voorgenomen overname van een onderneming persoonsgegevens aan mogelijke overnamegeëdigden (derden) worden verstrekt.

Uw brief

Bijlagen

Contactpersoon

Doorkiesnummer

Prins Clauslaan 20

Postbus 93374

2509 AJ 's-Gravenhage

Tel. 070-3811300

Fax 070-3811301

Datum 2 november 1998

Ons kenmerk 98.V.0525.01

Blad 2

- De Registratiekamer neemt aan dat, zoals u stelt, in het belang van de vertrouwelijkheid van een voorgenomen overname het niet mogelijk is om de betrokken personeelsleden om hun toestemming voor derdenverstrekking te verzoeken.

Aan de orde is derhalve de vraag of de verstrekking van persoonsgegevens in het kader van een 'due diligence' onderzoek toelaatbaar kan zijn, omdat deze voortvloeit uit het doel van de registratie. U verzoekt de Registratiekamer in te gaan op de vraag of een werkgever een persoonsregistratie zou kunnen aanleggen (mede) met als het doel het verstrekken van persoonsgegevens aan (potentiële) overnemers van zijn onderneming. Zou dit een doel zijn waartoe het belang van de houder redelijkerwijs aanleiding geeft? Tevens verzoekt u de Registratiekamer in te gaan op de vraag of men zou kunnen stellen dat iedere personeelsregistratie (impliciet) mede met dit doel wordt aangelegd.

Op grond van art. 4 WPR mag een persoonsregistratie worden aangelegd voor een bepaald doel waartoe het belang van de houder redelijkerwijs aanleiding geeft. De houder is niet volkomen vrij in de omschrijving van het doel; zoals aangegeven dient het doel zodanig te zijn dat het belang van de houder daartoe redelijkerwijs aanleiding geeft. Het begrip 'redelijkerwijs' in dit verband, veronderstelt een zekere afweging van belangen, in die zin dat bij het aanleggen van een persoonsregistratie rekening gehouden dient te worden met de privacybelangen van geregistreerden. Het belang van de houder wordt afgemeten aan hetgeen uit de onderliggende relatie tussen de houder en de geregistreerde voortvloeit. De gegevens die de geregistreerde van zijn kant beschikbaar stelt, worden immers verstrekt in het kader van die onderliggende relatie. Naar het oordeel van de Registratiekamer staat het aanleggen van een persoonregistratie met als nevensdoel het verstrekken van persoonsgegevens aan (potentiële) overnemers van zijn onderneming in een te ver verwijderd verband tot de oorspronkelijke arbeidsverhouding. Met een dergelijke ruime doelstelling tracht de werkgever zich meer handelingsvrijheid te verschaffen. Dit belang weegt niet op tegen het privacybelang van de werknemers. Van een relatie tussen de werknemers en de potentiële overnamegeëdigden is geen sprake. Daar komt bij dat werknemers er een redelijk belang bij hebben om hen betreffende gegevens af te schermen van degenen die (weliswaar indirect) invloed zouden kunnen uitoefenen op rechtspositionele beslissingen.

Datum 2 november 1998

Ons kenmerk 98.V.0525.01

Blad 3

Het zal duidelijk zijn dat om bovengenoemde redenen ook niet kan worden aangenomen dat iedere personeelsregistratie (impliciet) mede wordt aangelegd met als doel persoonsgegevens te verstrekken aan potentiële overnamegegadigden.

De Registratiekamer gaat ervan uit dat in het kader van een due diligence onderzoek het in de regel niet noodzakelijk zal zijn om te beschikken over tot personen herleidbare gegevens. Het gaat er immers om een inschatting te kunnen maken van de arbeidsrechtelijke situatie en de kwaliteiten van de arbeidsorganisatie. Doorgaans zal volstaan kunnen worden met gegevens op geaggregeerd niveau.

In incidentele gevallen, wanneer het aantoonbaar noodzakelijk is dat persoonsgegevens worden verstrekt, kan onder voorwaarden een doelverstrekking worden aangenomen. Verstrekking van persoonsgegevens kan geoorloofd zijn wanneer de ontvanger kan aantonen dat het noodzakelijk is te beschikken over tot personen herleidbare gegevens. Er mogen dan niet meer gegevens verstrekt worden dan noodzakelijk is voor het gerechtvaardigde doel van de ontvanger en de kring van personen die de beschikking krijgen over de persoonsgegevens dient zo beperkt mogelijk te blijven. In eerste instantie zullen slechts de advocaten die de juridische 'due diligence' uitvoeren over persoonsgegevens hoeven te beschikken. Aan het bestuur van de geïnteresseerde onderneming hoeft in beginsel slechts het eindresultaat gemeld te worden (bijv. dat er tegen een werknemer een onderzoek loopt vanwege ernstige fraude; dat er aansprakelijkstellingen lopen van drie werknemers vanwege bedrijfsongevallen ex art. 7:658 BW en tot welke bedragen). Alleen in uitzonderingsgevallen zullen de persoonsgegevens van personeelsleden ook daadwerkelijk behoeven te worden verstrekt aan de uiteindelijke overnamekandidaten (bijv. wanneer een contract met een bepaalde topartiest afloopt).

Een dergelijke doelverstrekking is evenwel slechts toegestaan wanneer de personeelsregistratie is aangemeld bij de Registratiekamer. Immers, art. 5, zesde lid van het Besluit genormeerde vrijstelling staat niet toe dat uit een van aanmelding vrijgestelde personeelsadministratie een dergelijke derdenverstrekking van persoonsgegevens plaatsvindt.

Samenvattend:

Datum 2 november 1998

Ons kenmerk 98.V.0525.01

Blad 4

- de verstrekking van persoonsgegevens uit een personeelsadministratie waarop de genormeerde vrijstelling van toepassing is, is niet toegestaan (art. 5, lid 6 BGV).
- onder bepaalde voorwaarden kan worden aangenomen dat verstrekking van persoonsgegevens uit een aangemelde personeelsregistratie is toegestaan: het verzoek tot de verstrekking van de persoonsgegevens moet van de ontvanger zijn uitgegaan; de ontvanger moet kunnen aantonen dat het noodzakelijk is om te beschikken over bepaalde tot personen herleidbare gegevens; waar het aantoonbaar noodzakelijk is dat bepaalde persoonsgegevens worden verstrekt dient de kring van personen aan de zijde van de ontvanger die daadwerkelijk de beschikking krijgen over die gegevens zo beperkt mogelijk te blijven.

Na de overname

Is de overname een feit dan kan de verstrekking van personeelsgegevens aan de overnemende onderneming worden aangemerkt als een verstrekking die uit het doel van de registratie voortvloeit, mede gelet op de regeling van art. 7:663 BW. Ook in dit stadium moet naar het oordeel van de Registratiekamer de verstrekking van persoonsgegevens met de nodige waarborgen omkleed worden. Zo acht de Registratiekamer het noodzakelijk dat de overdracht van de personeelsdossiers voor de medewerkers voldoende kenbaar is en dat de overdragende werkgever ervoor zorgdraagt dat niet meer gegevens worden overgedragen dan noodzakelijk is voor een goede uitvoering van de werkgeverstaak door de verkrijgende werkgever. Derhalve zal de overdragende werkgever de dossiers moeten schonen met inachtneming van het bepaalde in art. 5, eerste en tweede lid WPR alsmede met inachtneming van het bepaalde in het Besluit gevoelige gegevens.

Datum 2 november 1998

Ons kenmerk 98.V.0525.01

Blad 5

Verstrekking aan de RDA/Kantonrechter

U vraagt de Registratiekamer ook of het verlangen van RDA en kantonrechter in het kader van een ontslagprocedure, dat ook gegevens worden verstrekt van andere personeelsleden dan de voor ontslag voorgedragene, zich verdraagt met de WPR.

In de memorie van antwoord bij de Wet persoonsregistraties, (Kamerstukken II, 1986/87, 19 095, nr. 6, p. 51) treft u de volgende passage aan: "Indien het gaat om geschillen in de arbeidsrelaties of om de vraag in een hoeverre aan een bepaalde werknemer ontslag kan worden verleend, kan naar onze mening worden gezegd dat uit het doel van de registratie voortvloeit, dat bepaalde gegevens worden verstrekt aan de advocaat die bij de behandeling van de zaak betrokken is of het GAB dat toestemming moet verlenen voor het ontslag. Een dergelijke verstrekking achten wij dan ook in overeenstemming met artikel 11, eerste lid, voor zover de verstrekking beperkt blijft tot hetgeen voor die doeleinden noodzakelijk is."

Mede in het licht van het voorgaande, kan worden aangenomen dat een verstrekking van persoonsgegevens van andere personeelsleden dan de voor ontslag voorgedragene, in het kader van een ontslagprocedure en op verzoek van de RDA of de kantonrechter, een doelverstrekking oplevert. De werkgever heeft er immers een redelijk belang bij zich in rechte te kunnen verdedigen. De verstrekking dient beperkt te blijven tot die persoonsgegevens, van die personen, die noodzakelijk zijn voor een goede beoordeling van de zaak.

Opgemerkt moet ook hier worden dat de hierbedoelde verstrekking van persoonsgegevens uit een personeelsadministratie waarop de genormeerde vrijstelling van toepassing is, niet is toegestaan (art. 5, lid 6 BGV). Voor een dergelijke verstrekking uit een van aanmelding vrijgestelde personeelsadministratie, behoeft de houder dus de toestemming van de geregistreerden.

Ik hoop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Hoogachtend,
Voorzitter Registratiekamer