



Sectoraal comité voor de Federale Overheid

Beraadslaging FO nr 16/2015 van 28 mei 2015

Betreft: Machtigingsaanvraag van FAMIFED en de Kinderbijslagfondsen om toegang te krijgen tot de gegevens van de FOD Financiën voor de bepaling van het recht op sociale kinderbijslagtoeslagen en eenoudertoeslagen (AF-MA-2015-026)

Het Sectoraal comité voor de Federale Overheid;

Gelet op de wet van 8 december 1992 *tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens* (hierna WVP), inzonderheid de artikelen 31 *bis* en 36 *bis*;

Gelet op het koninklijk besluit van 17 december 2003 *tot vaststelling van de nadere regels met betrekking tot de samenstelling en de werking van bepaalde sectorale comités opgericht binnen de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer*;

Gelet op de aanvraag van de administrateur-generaal van FAMIFED ontvangen op 06/03/2015; Gelet op de bijkomende informatie, ontvangen op 31/03 en 03/04/2015;

Gelet op de aanvraag van het technisch en juridisch advies gericht aan de Federale Overheidsdienst Fedict op 14/04/2015;

Gelet op het technisch en juridisch advies ontvangen op 27/05/2015;

Gelet op het verslag van de Voorzitter;

Beslist op 28 mei 2015, na beraadslaging, als volgt:

I. ONDERWERP VAN DE AANVRAAG

1. Famifed vraagt als federaal kinderbijslagfonds en beheerder van het primair netwerk voor kinderbijslag in eigen naam, alsook in naam van de kinderbijslagfondsen van haar secundair netwerk¹, hierna "de aanvragers" een machtiging om vanwege de FOD Financiën elektronisch de inkomstgegevens te krijgen van gezinnen die aanspraak maken op een sociale kinderbijslagtoeslag of eenoudertoeslag.
2. Deze gegevensstromen zullen plaatsvinden door toedoen van de Kruispuntbank van de Sociale Zekerheid (KSZ) (art. 14 van de wet van 15 januari 1990 houdende oprichting van een Kruispuntbank van de Sociale Zekerheid)

II. ONDERZOEK VAN DE AANVRAAG

A. ONTVANKELIJKHEID

3. Onderhavige aanvraag betreft een elektronische gegevensstroom afkomstig van de FOD Financiën. Op basis van artikel 36 van de WVP is het Comité bevoegd om zich uit te spreken over deze elektronische mededeling.

B. TEN GRONDE

1. FINALITEITSBEGINSEL

4. In onderhavig geval wensen de aanvragers via de Kruispuntbank van de Sociale Zekerheid de elektronische mededeling te krijgen van persoonsgegevens van de FOD Financiën om *a posteriori* na te gaan of de door de geldende reglementering bepaalde inkomstvoorwaarden voor het verkrijgen van een sociale kinderbijslagtoeslag of eenoudertoeslag vervuld zijn in hoofde van de betrokken rechthebbende en/of bijslagtrekkende en/of hun echtgenoot of de persoon met wie zij een gezin vormen in de zin van de algemene kinderbijslagwet (AKBW) van 19 december 1939 (Art. 56bis, §2 AKBW).

¹ Met name, de Caisse Interprofessionnelle de Compensation pour Allocations Familiales a.s.b.l. ; Group S - Kinderbijslag VZW; Mensura Kinderbijslag V.Z.W.; Attentia kinderbijslag v.z.w.; Acerta Kinderbijslagfonds; Kinderbijslagfonds SECUREX; ADMB Kinderbijslagfonds v.z.w.; PARTENA, Kinderbijslagfonds; Kinderbijslagfonds UCM; Xerius Kinderbijslagfonds v.z.w.; Kindergeldkasse Ostbelgien - Caisse d'allocations familiales de l'Est de la Belgique; Kinderbijslagfonds Horizon Het Gezin vzw; Dienst voor de Bijzondere Socialezekerheidsstelsels (DIBISS)

Onder de betrokken rechthebbende verstaat de aanvrager iedere persoon die een recht kan openen op een kinderbijslagtoeslag waarbij het niet genieten van belastbare inkomsten (beroepsinkomsten/vervangingsinkomsten) die hoger liggen dan een bepaald plafond een wettelijke voorwaarde vormt voor het openen van dit recht. Onder bijslagtrekkende wordt iedere bijslagtrekkende verstaan die kan genieten van een kinderbijslagtoeslag waarbij het niet genieten van belastbare inkomsten die hoger liggen dan een bepaald plafond een wettelijke voorwaarde vormt voor het niet genieten van deze toeslag.

Momenteel worden de sociale kinderbijslagtoeslagen en eenoudertoeslagen bedoeld die worden toegekend overeenkomstig de AKBW. Het gaat om toeslagen die kunnen toegekend worden aan de gezinnen bedoeld in artikel 41 van de algemene kinderbijslagwet van 19 december 1939 (AKBW), namelijk de eenoudergezinnen, alsook aan de sociaal verzekerden bedoeld in artikel 42bis van de AKBW, de begunstigden van een pensioen bedoeld in artikel 57 van de AKBW, de sinds meer dan 6 maanden volledige uitkeringsgerechtigde werklozen, de ex-langdurig werklozen en de ex-landurig zieken-invaliden die de toeslag genoten en het werk hervatten (gelijkgestelde situatie), de ex-zelfstandigen die genieten van een verzekering ingeval van faillissement alsook de begunstigden van gewaarborgde gezinsbijslag die het werk hervatten. Worden momenteel eveneens bedoeld de toeslagen die worden toegekend aan werknemers of zelfstandigen bedoeld in artikel 56 § 2 van de AKBW (art. 50 ter AKBW), namelijk de langdurig zieken/arbeidsongeschikten, invaliden, gehandicapten en werkneemsters gedurende het tijdvak van moederschapsbescherming.

5. De verwerkingen die door de aanvragers met behulp van de gegevens die worden verkregen van de FOD Financiën zullen uitgevoerd worden, zijn de volgende:
 - a. De kinderbijslagtoeslag valideren en/of recupereren die provisioneel werd toegekend
 - i. hetzij, automatisch op basis van het vermoeden² van het kinderbijslagfonds dat de betrokken rechthebbende/bijslagtrekkende de wettelijke inkomstenvoorwaarden vervult om te genieten van deze toeslag (en dit twee jaar na de toekenning van deze toeslag aangezien de inkomsten van het jaar X pas door de fiscus gekend zijn in het jaar X+2),
 - ii. hetzij op aanvraag, op basis van door de rechthebbende/bijslagtrekkende bij zijn aanvraag voor de toeslag gevoegde bewijsstukken van zijn inkomsten (de bijgevoegde bewijsstukken van inkomsten betreffen doorgaans 1 of 2 maanden terwijl rekening dient te worden gehouden met de inkomsten van een volledig jaar).

² Dit vermoeden wordt toegepast voor de eenoudergezinnen die slechts over een vervangingsinkomen beschikken (ziekte of werkloosheid) of over geen enkel inkomen.

- b. De kinderbijslagtoeslag automatisch en retroactief toekennen aan de bijslagtrekkende voor wie op basis van de fiscale gegevens blijkt dat de voorwaarden vervuld waren om te genieten van een kinderbijslagtoeslag.
6. Het Comité stelt vast dat het conform artikel 4, § 1, 2° van de WVP gaat om welbepaalde en uitdrukkelijk omschreven doeleinden en herinnert eraan dat de gevraagde gegevens enkel mogen worden verwerkt voor het verwezenlijken van deze doeleinden.
7. Artikel 4, § 1, 2° van de WVP vereist eveneens dat de doeleinden van de verwerking gerechtvaardigd zijn. In onderhavig geval verwijst het Comité naar artikel 5 e) van de WVP.
8. De rechtmatige basis van de gegevensverwerking van de aanvragers vloeit voort uit de artikelen 40 en volgende van de AWKB die bepalen dat de kinderbijslagfondsen de kinderbijslagen toekennen en dat deze bijslagen kunnen verhoogd worden door een toeslag voor verschillende sociaal verzekerden voor zover hun beroeps- of vervangingsinkomsten een zeker plafond niet overschrijden (art. 41, 42 bis, § 4, 50 ter AKBW). Het koninklijk besluit van 26 oktober 2004³ bepaalt overigens dat de in dit raam in aanmerking te nemen inkomsten hetzij de belastbare beroeps- of vervangingsinkomens zijn, hetzij de bruto beroepsinkomsten verminderd met de beroepsonkosten en verliezen vastgesteld conform de wetgeving op de inkomstenbelastingen.
9. De elektronische mededeling van inkomstegegevens door de FOD Financiën vormt een latere verwerking van deze gegevens. Bijgevolg dient de verenigbaarheid van het beoogde doeleinde met het oorspronkelijke doeleinde van de FOD Financiën, namelijk de vaststelling, controle, inning en invordering van belastingen, onderzocht te worden. Deze verenigbaarheid wordt onder meer beoordeeld in functie van de redelijke verwachtingen van de betrokkenen of de toepasselijke wettelijke en reglementaire bepalingen.
10. In dit opzicht merkt het Comité op dat:
 - a. Artikel 328 van het Wetboek op de inkomstenbelastingen verplicht de administratieve diensten van de staat kennis te nemen van de fiscale toestand van personen die kredieten, leningen, premies, subsidies of ieder ander voordeel aanvragen dat rechtstreeks of onrechtstreeks gebaseerd is op het bedrag van de inkomsten;

³ KB van 26 oktober 2004 houdende tot uitvoering van de artikelen 42 bis en 56, § 2, van de AKBW

- b. Sinds 2007 bevat de toelichting bij de fiscale aangifte voor de personenbelastingen, die jaarlijks door de Administratie van de Ondernemings en inkomensfiscaliteit aan de belastingplichtige wordt gestuurd, een informatieclausule. Hiermee worden de belastingplichtigen in het algemeen geïnformeerd over onder meer de bestemmingen aan wie de FOD Financiën genoopt wordt de gegevens die hij inzamelt door te geven waaronder andere federale overheidsdiensten met inbegrip van justitie, de politiediensten en de instellingen van sociale zekerheid;
 - c. De AKBW bepaalt dat de hiervoor bedoelde sociale kinderbijslagtoeslagen afhankelijk zijn van het feit dat het betrokken gezin over beroeps- of vervangingsinkomsten beschikt die een bepaald plafond niet overschrijden. Voormeld koninklijk besluit van 26 oktober 2004 bepaalt dat de inkomsten waarmee rekening dient gehouden te worden, de inkomsten zijn waarover de fiscus beschikt.
11. Gelet op wat voorafgaat oordeelt het Comité dat de oorspronkelijk door de fiscale administratie nagestreefde doeleinden niet onverenigbaar zijn met de doeleinden die in onderhavig geval beoogd worden door de aanvragers.

2. PROPORTIONALITEITSBEGINSEL

2.1. Aard van de gegevens

12. De aanvragers wensen een toegang tot de volgende informatie met betrekking tot de voormelde betrokkenen die betrekking heeft op het voorlaatste jaar ten opzichte van het jaar waarin de informatie wordt geraadpleegd (X-2, X zijnde het jaar waarin de informatie wordt geraadpleegd):
- a. de belastbare inkomsten die noodzakelijk zijn voor de berekening van het recht op de sociale kinderbijslagtoeslag of de toeslag voor eenoudergezinnen. Momenteel gaat het om de inkomsten bepaald in artikel 3 van het KB van 26 oktober 2004 (belastbare inkomsten die voortvloeien uit een activiteit als werknemer, belastbare vervangingsinkomsten en beroepsinkomsten die voortvloeien uit een zelfstandige activiteit bedoeld in artikel 11, § 2, van het koninklijk besluit nr. 38 van 27 juli 1967) betreffende de betrokken rechthebbenden/bijslagtrekkenden alsook hun echtgenoten of de persoon waarmee zij een gezin vormen in de zin van de AKBW (art. 56bis, § 2).
 - i. Artikel 3 van voormeld besluit van 26/10/2004 bepaalt immers dat de beroeps- of vervangingsinkomsten waarmee rekening dient te worden gehouden, voor werknemers en sociaal verzekerden de belastbare inkomsten zijn, en voor zelfstandigen, de inkomsten van hun zelfstandige activiteit bedoeld in artikel 11, §

2 van het KB nr. 38 van 27 juli 1967⁴ waaruit blijkt dat het gaat om de beroepsinkomsten zoals meegedeeld door de Administratie van de Ondernemings en inkomensfiscaliteit van de FOD Financiën (zijnde de bruto beroepsinkomsten, verminderd met de beroepskosten, en eventueel met de beroepsverliezen, vastgesteld overeenkomstig de wetgeving betreffende de inkomstenbelasting). Deze informatie is bijgevolg relevant voor het verwezenlijken van voormeld doeleinde.

b. Informatie of de betrokken rechthebbende/bijslagtrekkende of hun echtgenote/persoon waarmee zij een gezin vormen in de zin van art. 56bis, § 2 van de AKBW een internationaal ambtenaar is of was gedurende het voorlaatste jaar voorafgaand aan het jaar waarin de informatie wordt geraadpleegd.

i. De aanvrager verduidelijkte dat deze informatie hem zal toelaten kennis te nemen van het feit dat de betrokkene over andere inkomsten beschikt dan deze die werden aangegeven in zijn belastingaangifte en bijgevolg de sociaal verzekerde te contacteren om zijn gezinsinkomen voor het bedoelde jaar te vernemen. Deze informatie kan momenteel niet als relevant worden beschouwd aangezien de wetgeving (voormeld KB van 26/10/2004) bepaalt dat de belastbare inkomsten in aanmerking moeten worden genomen om de kinderbijslagtoeslag te bepalen. Welnu, de inkomsten van internationale ambtenaren vallen niet onder de belastbare inkomsten. Er wordt momenteel gewerkt aan een wetgevende wijziging om dit koninklijk besluit in die zin aan te passen door artikel 3 van dit KB te vervangen als volgt:

"De beroepsinkomsten zijn de belastbare inkomsten die voortvloeien uit een beroepsactiviteit.

In afwijking van het eerste lid:

- worden de inkomsten van de zelfstandige die voortvloeien uit zijn zelfstandige activiteit, bedoeld in artikel 11, § 2, van het koninklijk besluit nr. 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen, vermenigvuldigd met een breuk gelijk aan 100/80, als beroepsinkomsten beschouwd;

- worden de inkomsten die voortvloeien uit de beroepsactiviteit toegekend aan de personeelsleden van een instelling van internationaal publiek recht, ten belope van hun totaalbedrag verminderd met de persoonlijke bijdragen ten behoeve van de

⁴ KB nr. 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen

door de instelling georganiseerde verzekering voor de dekking van sociale zekerheidsrisico's, als beroepsinkomsten beschouwd.

De vervangingsinkomsten zijn, voor alle sociaal verzekerden, de belastbare vervangingsinkomens.

De aldus bekomen inkomsten die betrekking hebben op een kalenderjaar worden samengeteld en vervolgens gedeeld door twaalf, teneinde de maandbedragen te bepalen, die worden vastgesteld overeenkomstig artikel 2⁶.

Uit de informatie die werd verkregen van de aanvrager blijkt dat het ontwerp van reglementering echter op vandaag nog niet in werking is getreden. Bijgevolg oordeelt het Comité dat het in de huidige stand van de geldende wetgeving niet kan besluiten dat de inzameling van deze informatie door de aanvragers bij de FOD Financiën relevant is.

13. Het Comité oordeelt dat de gevraagde gegevens toereikend, ter zake dienend en niet overmatig zijn en dus conform artikel 4, § 1, 3^o van de WVP, voor de verwezenlijking van de door de aanvrager beoogde doeleinden, uitgezonderd indien de de betrokken rechthebbende/bijslagtrekkende of hun echtgenoten of de persoon waarmee zij een gezin vormen in de zin van art. 56bis, § 2 van de AKBW een internationaal ambtenaar is of was.
14. Het Comité neemt akte van het feit dat Famifed als beheerder van het primair netwerk van de kinderbijslag maatregelen neemt om te waarborgen dat ieder kinderbijslagfonds slechts toegang krijgt tot de gegevens met betrekking tot personen waarvoor zij een dossier beheren.

2.2. Bewaringstermijn van de gegevens

15. Volgens de door de aanvragers meegedeelde informatie zullen de gegevens gedurende 7 jaar bewaard worden in toepassing van artikel 9 van het koninklijk besluit van 22 juni 2001 tot vaststelling van de regelen inzake de begroting, de boekhouding en de rekeningen van de openbare instellingen van sociale zekerheid die zijn onderworpen aan het koninklijk besluit van 3 april 1997 houdende maatregelen met het oog op de responsabilisering van de openbare instellingen van sociale zekerheid.
16. Deze termijn is conform artikel 4, § 1, 5^o van de WVP.

⁵ Artikel 3 van het ontwerp van Decreet tot wijziging van voormeld koninklijk besluit van 26 oktober 2004 goedgekeurd door de leden van het Beheerscomité van Famifed in zijn zitting van oktober 2014. Onder deze leden bevinden zich vertegenwoordigers van de bevoegde gefederaliseerde entiteiten.

17. Het Comité vestigt er de aandacht op dat in de praktijk een onderscheid dient gemaakt te worden tussen verschillende bewaringsmethoden in de tijd. De behandeling van een lopend dossier vereist een zodanige bewaringswijze dat de gegevens beschikbaar en toegankelijk zijn voor de ambtenaren die belast zijn met het dossierbeheer. Zodra een dossier kan worden gearhiveerd, met name zodra de verjaringstermijn is verstreken, dient de gekozen bewaringswijze nog slechts een beperkte toegang en beschikbaarheid aan de gegevens te verlenen. Zodra de bewaring niet langer nuttig is mogen de gegevens niet langer worden bewaard in een vorm die de identificatie van de betrokkenen toelaat.

2.3. Frequentie van de toegang en duur van de machtiging

18. De aanvragers wensen de gevraagde gegevens een maal per jaar te raadplegen en zich zodoende aan te passen aan de fiscale beschikbaarheid van de gegevens.
19. Met het oog op de verwezenlijking van de voormelde doeleinden is deze toegangsfrequentie passend in het licht van artikel 4, § 1, 3° van de WVP.
20. De toegang wordt gevraagd voor onbepaalde duur.
21. Het Comité stelt vast dat met het oog op de verwezenlijking van de voormelde doeleinden een machtiging voor onbepaalde duur gepast is aangezien de opdrachten van de aanvragers niet beperkt zijn in de tijd (artikel 4, § 1, 3° van de WVP).

2.4. Bestemmingen en/of derden aan wie de gegevens worden meegedeeld

22. De aanvragers hebben gepreciseerd dat de gegevens uitsluitend intern zullen gebruikt worden door de beheerders van kinderbijslagdossiers.
23. Het Comité neemt hiervan akte.

3. TRANSPARANTIEBEGINSEL

24. Het Comité herinnert eraan dat een eerlijke gegevensverwerking een verwerking is die op transparante wijze plaatsvindt. De verplichte kennisgeving in de zin van artikel 9, § 2 van de WVP vormt een van de hoekstenen van een transparante verwerking.

25. In onderhavig geval zullen de geplande gegevensverwerkingen evenwel uitgevoerd worden krachtens een bepaling voorgeschreven door of krachtens een wet. Overeenkomstig artikel 9, § 2, tweede lid b) van de WVP is in dit geval een vrijstelling van toepassing. Deze vrijstelling belet evenwel niet dat het Comité zich kan vergewissen van het bestaan van passende waarborgen voor de bescherming van de fundamentele rechten van de betrokkenen.
26. Het Comité neemt er nota van dat de aanvragers aan alle sociaal verzekerden die genieten van een kinderbijslagtoeslag of hiervan zouden kunnen genieten (dus met inbegrip van de sociaal verzekerden aan wie automatisch en retroactief een toeslag zal worden toegekend), een informatieformulier zal sturen waarmee hen zal meegedeeld worden dat hun inkomsten zullen gecontroleerd worden op basis van een inzameling van hun inkomstengegevens bij de FOD Financiën. Het Comité vraagt dat dit informatieschrijven zou vermelden dat de gegevens van echtgenoten/samenwonenden eveneens zullen geraadpleegd worden bij de FOD Financiën.

4. VEILIGHEID

4.1. Op het niveau van de FOD Financiën

27. Het Comité formuleert geen enkele opmerking aangezien deze elementen reeds werden onderzocht in voorgaande beraadslagingen.

4.2. Op het niveau van de aanvragers

28. De aanvragers maken deel uit van het netwerk van de Sociale Zekerheid en zijn bijgevolg onderworpen aan het koninklijk besluit van 12 augustus 1993 houdende de organisatie van de informatieveiligheid bij de instellingen van sociale zekerheid. Dit betekent dat zij beschikken over een consultant inzake informatieveiligheid wiens aanduiding werd voorgelegd aan het Sectoraal comité van de Sociale Zekerheid en van de Gezondheid, en over een veiligheidsbeleid met vermelding van alle middelen die noodzakelijk zijn voor de uitvoering ervan. De door de aanvragers getroffen veiligheidsmaatregelen kunnen als passend worden bestempeld.

OM DEZE REDENEN,

Het Comité

1° machtigt de aanvragers om voor het verwezenlijken van het voormelde doeleinde en onder de in onderhavige machtiging bepaalde voorwaarden en zo lang deze worden nageleefd, van de FOD Financiën elektronisch de belastbare inkomsten te ontvangen die noodzakelijk zijn om het recht op een sociale kinderbijslagtoeslag of eenoudertoeslag, bedoeld onder punt 12 a, te berekenen. .

2° weigert, voor de redenen uiteengezet in punt 12 b, de toegang te machtigen tot de informatie of de betrokken rechthebbende/bijslagtrekkende of hun echtgenote/persoon waarmee zij een gezin vormen in de zin van art. 56bis, § 2 van de AKBW een internationaal ambtenaar is of was;

3°bepaalt zich het recht voor te behouden in voorkomend geval en op geregelde tijdstippen in de toekomst de effectieve en duurzame uitvoering te controleren van de technische en organisatorische veiligheidsmaatregelen conform de stand van de techniek en van aard om de aanwezige risico's adequaat te dekken gedurende de volledige duur van de machtiging. In dit verband vraagt het Comité de aanvrager iedere relevante wijziging in de beveiliging van de toegelaten verwerkingen ter kennis te brengen van het Comité.

Voor de Wnd. Administrateur, afw.

De Voorzitter,

(get.) An Machtens
Wnd. Afdelingshoofd ORM

(get.) Stefan Verschuere