

Parecer do Comité (artigo 64.º)



Parecer do Comité (artigo 64.º)

Parecer 17/2018

**sobre o projeto de lista da autoridade de controlo competente da Polónia
respeitante**

**às operações de tratamento de dados pessoais sujeitas a avaliação de
impacto sobre a proteção de dados (artigo 35.º, n.º 4, do RGPD)**

Adotado em 25 de setembro de 2018

Translations proofread by EDPB Members.

This language version has not yet been proofread.

Índice

1.	Exposição sumária dos factos	5
2.	Apreciação	5
2.1	Argumentação geral do CEPD em relação à lista apresentada.....	5
2.2	Aplicação do mecanismo de controlo da coerência ao projeto de lista	6
2.3	Análise do projeto de lista.....	6
	Caráter indicativo da lista	6
	Referência às orientações.....	6
	Dados biométricos	7
	Dados genéticos.....	7
	Dados de localização.....	7
	Controlo dos trabalhadores	7
	Incoerência com as orientações	8
	Tratamento utilizando tecnologias novas / inovadoras	8
3.	Conclusões / Recomendações	8
4.	Observações finais	9

O Comité Europeu para a Proteção de Dados

Tendo em conta o artigo 63.º, o artigo 64.º, n.º 1, alínea a), n.ºs 3 a 8, e o artigo 35.º, n.ºs 1, 3, 4 e 6 do Regulamento (UE) 2016/679 do Parlamento Europeu e do Conselho, de 27 de abril de 2016, relativo à proteção das pessoas singulares no que diz respeito ao tratamento de dados pessoais e à livre circulação desses dados e que revoga a Diretiva 95/46/CE (a seguir designado por «RGPD»),

Tendo em conta o Acordo EEE, nomeadamente, o anexo XI e o Protocolo n.º 37, com a redação que lhe foi dada pela Decisão do Comité Misto do EEE n.º 154/2018, de 6 de julho de 2018,

Tendo em conta os artigos 10.º e 22.º do seu regulamento interno, de 25 de maio de 2018,

Considerando o seguinte:

(1) A principal função do Comité consiste em assegurar a coerência na aplicação do Regulamento (CE) n.º 2016/679 em todo o Espaço Económico Europeu. Por força do artigo 64.º, n.º 1, do RGPD, o Comité deve emitir um parecer sempre que uma autoridade de controlo tenha a intenção de adotar uma lista das operações de tratamento sujeitas à exigência de proceder a uma avaliação do impacto sobre a proteção dos dados nos termos do artigo 35.º, n.º 4, do RGPD. O objetivo do presente parecer é, por conseguinte, estabelecer uma abordagem harmonizada dos tratamentos transnacionais ou suscetíveis de afetar a livre circulação de dados pessoais ou de pessoas singulares em toda a União Europeia. Embora não imponha uma lista única, o RGPD promove a coerência. O Comité procura alcançar este objetivo de coerência nos seus pareceres, em primeiro lugar, solicitando às autoridades de controlo que incluam alguns tipos de tratamento nas suas listas, em segundo lugar, pedindo-lhes que suprimam certos critérios que o Comité não considera que sejam necessariamente geradores de riscos elevados para as pessoas em causa e, por último, solicitando a essas autoridades que utilizem determinados critérios de forma harmonizada.

(2) Nos termos do artigo 35.º, n.ºs 4 e 6, do RGPD, as autoridades de controlo competentes devem elaborar listas dos tipos de operação de tratamento sujeitos ao requisito da avaliação de impacto sobre a proteção de dados (a seguir designada por «AIPD»). Ao fazê-lo, devem, porém, aplicar o mecanismo de controlo da coerência sempre que essas listas enunciem atividades de tratamento relacionadas com a oferta de bens ou serviços a titulares de dados, ou com o controlo do seu comportamento em vários Estados-Membros, ou possam afetar substancialmente a livre circulação de dados pessoais na União.

(3) Embora os projetos de lista das autoridades de controlo competentes estejam sujeitos ao mecanismo de controlo da coerência, tal não significa que as listas tenham de ser idênticas. As autoridades de controlo competentes dispõem de uma margem de

discricionariedade para terem em conta o contexto nacional ou regional e a legislação local. O objetivo da apreciação / do parecer do Comité Europeu para a Proteção de Dados (a seguir designado por «CEPD») não é estabelecer uma lista única para a UE, mas sim evitar incoerências significativas que possam afetar a proteção equivalente das pessoas em causa.

(4) Nos termos do artigo 35.º, n.º 1, do RGPD, o responsável pelo tratamento só está obrigado a realizar uma AIPD se o tratamento for «suscetível de implicar um elevado risco para os direitos e liberdades das pessoas singulares». O artigo 35.º, n.º 3, do RGPD define o que é suscetível de implicar um elevado risco. Trata-se de uma lista não exaustiva. O Grupo de Trabalho do Artigo 29.º definiu, nas orientações relativas à avaliação de impacto sobre a proteção de dados¹, tal como aprovadas pelo CEPD², os critérios que permitem identificar as operações de tratamento para as quais é obrigatória uma AIPD. Segundo as orientações WP 248 do Grupo de Trabalho do Artigo 29.º, na maioria dos casos, o responsável pelo tratamento de dados pode considerar que um tratamento que satisfaça dois critérios exige a realização de uma AIPD; contudo, em alguns casos, o responsável pelo tratamento de dados pode considerar que, mesmo se um tratamento apenas satisfaz um só desses critérios, exige a realização de uma AIPD.

(5) As listas elaboradas pelas autoridades de controlo competentes visam o mesmo objetivo, qual é o de identificar as operações de tratamento suscetíveis de implicar um elevado risco e que, por conseguinte, exigem uma AIPD. Assim, para decidir se os projetos de lista das autoridades de controlo competentes afetam ou não a aplicação coerente do RGPD, devem ser aplicados os critérios desenvolvidos nas orientações do Grupo de Trabalho do Artigo 29.º.

(6) Apresentaram os seus projetos de lista ao CEPD vinte e duas autoridades de controlo competentes. Uma apreciação global de tais projetos tem como objetivo uma aplicação coerente do RGPD, não obstante a complexidade crescente da matéria.

(7) O parecer do CEPD é adotado nos termos do artigo 64.º, n.º 3, do RGPD, em conjugação com o artigo 10.º, n.º 2, do Regulamento Interno do CEPD, no prazo de oito semanas a contar do primeiro dia útil após o presidente e a autoridade de controlo competente terem decidido que o processo está completo. Por decisão do presidente, o prazo pode ser prorrogado por mais seis semanas, tendo em conta a complexidade da matéria,

ADOTOU O PRESENTE PARECER:

¹ Grupo de Trabalho do Artigo 29.º, orientações relativas à Avaliação de Impacto sobre a Proteção de Dados e que determinam se o tratamento é «suscetível de resultar num elevado risco» para efeitos do Regulamento (UE) 2016/679 (WP 248, rev. 01).

² EDPB, Endorsement 1/2018.

1. Exposição sumária dos factos

O Valstybinė duomenų apsaugos inspekcija (a seguir designada «autoridade de controlo polaca») apresentou o seu projeto de lista ao CEPD. A decisão de que o processo está completo foi tomada em 20 de junho de 2018. O prazo dentro do qual devia ser adotado o parecer foi prorrogado até 25 de setembro, tendo em conta a complexidade da matéria e considerando, ao mesmo tempo, que vinte e duas autoridades de controlo competentes tinham apresentado os seus projetos de lista, tornando necessária uma avaliação global.

2. Apreciação

2.1 Argumentação geral do CEPD em relação à lista apresentada

Qualquer lista apresentada ao CEPD é interpretada como um desenvolvimento do artigo 35.º, n.º 1, disposição esta que, em qualquer caso, prevalecerá. Por conseguinte, nenhuma lista pode ser exaustiva. Dado que a lista apresentada pela autoridade de controlo polaca não o declara explicitamente, o Comité solicita que esta explicação seja acrescentada ao documento que contém a lista.

Em conformidade com o disposto no artigo 35.º, n.º 10, do RGPD, o Comité é de opinião que, se já tiver sido realizada uma AIPD no âmbito de uma avaliação de impacto geral no contexto da adoção do fundamento jurídico, a obrigação de realizar uma AIPD em conformidade com os n.ºs 1 a 7 do artigo 35.º do RGPD não se aplica, salvo se o Estado-Membro o considerar necessário.

Além disso, se o Comité solicitar uma AIPD para uma determinada categoria de tratamento e uma medida equivalente for já exigida pela legislação nacional, a autoridade de controlo polaca deve aditar uma referência a essa medida.

O presente parecer não se debruça sobre as entradas da lista apresentadas pela autoridade de controlo polaca que foram consideradas como não abrangidas pelo âmbito de aplicação do artigo 35.º, n.º 6, do RGPD. Trata-se de elementos que não estão relacionados com «a oferta de bens ou serviços a titulares de dados» em vários Estados-Membros nem com o controlo do comportamento dos titulares de dados em vários Estados-Membros. Por outro lado, não são suscetíveis de «afetar substancialmente a livre circulação de dados pessoais na União». Tal é especialmente o caso das entradas relacionadas com a legislação nacional e, em especial, quando a obrigação de realizar uma AIPD está prevista na legislação nacional. Além disso, as operações de tratamento relacionadas com a aplicação coerciva da lei foram consideradas como não abrangidas, uma vez que não caem no âmbito de aplicação do RGPD.

O Comité observou que várias autoridades de controlo incluíram na sua lista alguns tipos de tratamento que são necessariamente tratamentos locais. Uma vez que apenas os tratamentos transfronteiriços e os tratamentos suscetíveis de afetar a livre circulação de

dados pessoais e dos titulares de dados são abrangidos pelo artigo 35.º, n.º 6, o Comité não se pronunciará sobre esses tratamentos locais.

O parecer visa definir um núcleo coerente de operações de tratamento que sejam recorrentes nas listas apresentadas pelas autoridades de controlo.

Isto significa que, para um número limitado de tipos de operação de tratamento, que serão definidas de forma harmonizada, todas as autoridades de controlo exigirão a realização de uma AIPD e o Comité recomendará que essas autoridades alterem as suas listas em conformidade, a fim de assegurar a coerência.

A omissão deste parecer em relação a entradas constantes da lista de AIPD significa que o Comité não solicita à autoridade de controlo polaca que tome outras medidas.

Por último, o Comité recorda que a transparência é fundamental para os responsáveis pelo tratamento de dados e para os subcontratantes. A fim de clarificar as entradas da lista, o Comité é de opinião que a inclusão nesta de uma referência explícita, para cada tipo de tratamento, aos critérios estabelecidos nas orientações poderia reforçar essa transparência. Por conseguinte, o Comité considera que poderia ser acrescentada uma explicação sobre os critérios que a autoridade de controlo polaca teve em conta ao elaborar a sua lista.

2.2 Aplicação do mecanismo de controlo da coerência ao projeto de lista

O projeto de lista apresentado pela autoridade de controlo polaca diz respeito à oferta de bens ou serviços a titulares de dados, diz respeito ao controlo do seu comportamento em vários Estados-Membros e/ou pode afetar substancialmente a livre circulação de dados pessoais na União, principalmente porque as operações de tratamento constantes do projeto de lista apresentado não se limitam a titulares de dados nesse país.

2.3 Análise do projeto de lista

Tendo em conta que:

- a. O artigo 35.º, n.º 1, do RGPD exige a realização de uma AIPD quando a atividade de tratamento for suscetível de implicar um elevado risco para os direitos e liberdades das pessoas singulares; e
- b. O artigo 35.º, n.º 3, do RGPD apresenta uma lista não exaustiva dos tipos de tratamento que exigem uma AIPD,

o Comité é de opinião que:

CARÁTER INDICATIVO DA LISTA

Dado que a lista apresentada pela autoridade de controlo polaca não declara explicitamente que a sua lista não é exaustiva, o Comité solicita que esta explicação seja acrescentada ao documento que contém a lista.

REFERÊNCIA ÀS ORIENTAÇÕES

A análise efetuada nas orientações WP 248 do Grupo de Trabalho do Artigo 29.º constitui um elemento fundamental para garantir a coerência em toda a União. Por conseguinte,

solicita às diferentes autoridades de controlo que adicionem uma declaração ao documento que contém a sua lista que precise que a sua lista se baseia nas referidas orientações e que as completa e específica.

Uma vez que o documento da autoridade de controlo polaca não contém essa declaração, o Comité recomenda a essa autoridade que altere o seu documento em conformidade.

DADOS BIOMÉTRICOS

A lista apresentada pela autoridade de controlo polaca para parecer do Comité não requer atualmente uma AIPD para o tratamento de dados biométricos para efeitos de identificação inequívoca de uma pessoa singular. Assim, o Comité solicita à autoridade de controlo polaca que altere a sua lista em conformidade, acrescentando explicitamente o tratamento de dados biométricos para efeitos de identificação inequívoca de uma pessoa singular em conjugação com, pelo menos, outro critério, a aplicar-se sem prejuízo do disposto no artigo 35.º, n.º 3, do RGPD.

DADOS GENÉTICOS

A lista apresentada pela autoridade de controlo polaca para um parecer do Comité não exige atualmente que seja realizada uma AIPD para o tratamento de dados genéticos. O Comité é de opinião que o tratamento de dados genéticos, por si só, não é necessariamente suscetível de representar um risco elevado. No entanto, se conjugado com, pelo menos, outro critério, o tratamento de dados genéticos exige a realização de uma AIPD. Assim, o Comité solicita à autoridade de controlo polaca que altere a sua lista em conformidade, acrescentando explicitamente à mesma uma entrada relativa ao tratamento de dados genéticos em conjugação com, pelo menos, outro critério, a aplicar-se sem prejuízo do disposto no artigo 35.º, n.º 3, do RGPD.

DADOS DE LOCALIZAÇÃO

O Comité é de opinião que a coerência é um dos princípios básicos do RGPD. O Comité observa que a maioria das listas apresentadas contém uma referência explícita ao tratamento de dados de localização. Uma vez que a lista apresentada pela autoridade de controlo polaca para parecer não contém essa referência, o Comité insta essa autoridade a incluir o tratamento de dados de localização na sua lista, juntamente com outro critério.

CONTROLO DOS TRABALHADORES

O Comité é de opinião que, devido à sua natureza específica, o tratamento que permite o controlo dos trabalhadores, satisfazendo os critérios dos titulares de dados vulneráveis e do controlo sistemático presentes nas orientações, poderá exigir uma AIPD. Dado que a lista apresentada pela autoridade de controlo polaca para parecer do Comité já prevê que este tipo de tratamento exige uma avaliação de impacto sobre a proteção de dados, o Comité recomenda unicamente que se faça uma referência explícita aos dois critérios constantes das Orientações WP 248 do Grupo de Trabalho do Artigo 29.º. Além disso, o Comité é de opinião que as orientações WP 249 do Grupo de Trabalho do Artigo 29.º continuam a ser válidas para definir o conceito de tratamento sistemático dos dados dos trabalhadores.

INCOERÊNCIA COM AS ORIENTAÇÕES

O Comité observou que a autoridade de controlo polaca repete os critérios das orientações do Grupo de Trabalho do artigo 29.º nas suas entradas 2, 4, 5, 6, 8 e 9. No entanto, as orientações estabelecem que, na maioria dos casos, um responsável pelo tratamento de dados pode considerar que um tratamento que satisfaça dois critérios está sujeito à realização de uma AIPD. Como tal, o Comité é de opinião que a lista apresentada pela autoridade de controlo polaca não está em conformidade com as orientações. Por conseguinte, o Comité solicita à autoridade de controlo polaca que adeque a sua lista às orientações, acrescentando que, na maioria dos casos, relativamente às entradas acima mencionadas, apenas um tratamento que satisfaça dois critérios exige a realização de uma AIPD e que quanto mais critérios forem satisfeitos pelo tratamento maior é a probabilidade de este implicar um elevado risco para os direitos e as liberdades dos titulares dos dados e, por conseguinte, de necessitar de uma AIPD, independentemente das medidas que o responsável pelo tratamento pretender adotar.

TRATAMENTO UTILIZANDO TECNOLOGIAS NOVAS / INOVADORAS

A lista apresentada pela autoridade de controlo polaca para parecer do Comité prevê que o tratamento de dados pessoais utilizando tecnologias inovadoras, em conjugação com, pelo menos, outro critério, está sujeito a AIPD. O Comité toma nota da inclusão desse critério na lista.

3. Conclusões / Recomendações

O projeto de lista da autoridade de controlo polaca pode conduzir a uma aplicação incoerente do requisito de uma AIPD, sendo necessário proceder às seguintes alterações:

-) Quanto ao carácter indicativo da lista: O Comité solicita uma explicação a acrescentar ao documento que contém a lista, indicando o seu carácter não exaustivo.
-) Quanto à referência às orientações: O Comité solicita à autoridade de controlo polaca que altere o seu documento em conformidade.
-) Quanto aos dados biométricos: O Comité solicita à autoridade de controlo polaca que altere a sua lista em conformidade, acrescentando explicitamente o tratamento de dados biométricos para efeitos de identificação inequívoca de uma pessoa singular em conjugação com, pelo menos, outro critério.
-) Quanto aos dados genéticos: O Comité solicita à autoridade de controlo polaca que altere a sua lista acrescentando explicitamente à mesma o tratamento de dados genéticos em conjugação com, pelo menos, outro critério.
-) Quanto aos dados de localização: O Comité insta a autoridade de controlo polaca a incluir o tratamento de dados de localização na sua lista, juntamente com outro critério.
-) Quanto ao controlo dos trabalhadores: O Comité recomenda unicamente que se faça uma referência explícita aos dois critérios constantes das orientações WP 248 do Grupo de Trabalho do Artigo 29.º.

- J) Quanto à incoerência com as orientações: O Comité solicita à autoridade de controlo polaca que adeque a sua lista às orientações, acrescentando que, na maioria dos casos, relativamente às entradas acima mencionadas, apenas um tratamento que satisfaça dois critérios exige a realização de uma AIPD.

4. Observações finais

O presente parecer é dirigido ao Urząd Ochrony Danych Osobowych (autoridade de controlo polaca) e será tornado público nos termos do artigo 64.º, n.º 5, alínea b), do RGPD.

Nos termos do artigo 64.º, n.ºs 7 e 8, do RGPD, a autoridade de controlo comunica por via eletrónica ao presidente do Comité no prazo de duas semanas a contar da receção do parecer se tenciona manter ou alterar o seu projeto de lista. Dentro do mesmo prazo, apresenta o projeto de lista alterado ou, se não tencionar seguir o parecer do Comité, apresenta os motivos pertinentes pelos quais não tenciona seguir, no todo ou em parte, o referido parecer.

Pelo Comité Europeu para a Proteção de Dados

A Presidente

(Andrea Jelinek)