

Avizul Comitetului (Articolul 64)



Avizul 10/2020 privind proiectul de decizie al autorităților de supraveghere competente din Germania privind aprobarea cerințelor de acreditare pentru un organism de monitorizare a codului de conduită în temeiul articolului 41 din RGPD

Adoptat la 25 mai 2020

Cuprins

1	EXPUNEREA SUMARĂ A FAPTELOR	4
2	EVALUARE.....	5
2.1	Raționamentul general al comitetului cu privire la proiectul de cerințe de acreditare înaintat	5
2.2	Analiza proiectului de cerințe de acreditare al AS DE pentru organismele de monitorizare a codului de conduită.....	5
2.2.1	OBSERVAȚII GENERALE.....	6
2.2.2	INDEPENDENȚA	6
2.2.3	CONFLICTUL DE INTERESE	7
2.2.4	PROCEDURI ȘI STRUCTURI STABILITE	7
2.2.5	TRATAREA PLÂNGERILOR ÎN MOD TRANSPARENT.....	8
3	CONCLUZII/RECOMANDĂRI.....	8
4	OBSERVAȚII FINALE	8

Comitetul european pentru protecția datelor

având în vedere articolul 63, articolul 64 alineatul (1) litera (c), articolul 64 alineatele (3)-(8) și articolul 41 alineatul (3) din Regulamentul 2016/679/UE al Parlamentului European și al Consiliului din 27 aprilie 2016 privind protecția persoanelor fizice în ceea ce privește prelucrarea datelor cu caracter personal și privind libera circulație a acestor date și de abrogare a Directivei 95/46/CE (denumit în continuare „RGPD”),

având în vedere Acordul privind SEE, în special, anexa XI și Protocolul 37 la acesta, astfel cum au fost modificate prin Decizia nr. 154/2018 a Comitetului mixt al SEE din 6 iulie 2018,¹

având în vedere articolul 10 și articolul 22 din Regulamentul său de procedură din 25 mai 2018,

întrucât:

(1) Rolul principal al Comitetului european pentru protecția datelor (denumit în continuare „comitetul”) este de a asigura aplicarea coerentă a RGPD când o autoritate de supraveghere (denumită în continuare „AS”) urmează să aprobe cerințele pentru acreditarea unui organism de monitorizare a codului de conduită (denumit în continuare „cod”) în temeiul articolului 41. Prin urmare, scopul prezentului aviz este de a contribui la o abordare armonizată în ceea ce privește sugestiile de cerințe pe care le elaborează o autoritate de supraveghere și care se aplică pe perioada acreditării unui organism de monitorizare a respectării unui cod de către autoritatea de supraveghere competentă. Deși nu impune în mod direct un set unic de cerințe pentru acreditare, RGPD promovează coerența. Comitetul vizează îndeplinirea acestui obiectiv în avizul său în felul următor: în primul rând, solicitând autorităților de supraveghere competente să-și elaboreze cerințele pentru acreditarea organismelor de monitorizare în temeiul articolului 41 alineatul (2) din RGPD și a „Orientărilor nr. 1/2019 privind codurile de conduită și organismele de monitorizare prevăzute în Regulamentul (UE) 2016/679” (denumite în continuare „orientările”), folosind cele opt cerințe astfel cum sunt descrise în secțiunea privind acreditarea (secțiunea 12) din orientări; în al doilea rând, oferind autorităților de supraveghere competente orientări în scris în care oferă explicații referitoare la cerințele de acreditare; și, în final, solicitându-le autorităților de supraveghere competente să adopte aceste cerințe în conformitate cu prezentul aviz, astfel încât să obțină o abordare armonizată.

(2) Făcând referire la articolul 41 din RGPD, autoritățile de supraveghere competente adoptă cerințele pentru acreditarea organismelor de monitorizare a codurilor de conduită aprobate. Totuși, acestea vor aplica mecanismul pentru asigurarea coerenței pentru a permite stabilirea unor cerințe adecvate prin care se asigură că organismele de monitorizare realizează monitorizarea respectării codurilor în mod competent, coerent și independent, facilitând astfel punerea în aplicare corespunzătoare a codurilor în întreaga Uniune și contribuind astfel la aplicarea corespunzătoare a RGPD.

¹ Trimiterile la „Uniune” din acest aviz trebuie înțelese ca trimiteri la „SEE”.

(3) Pentru aprobarea unui cod care se referă la autoritățile și organismele din afara sectorului public, trebuie identificat un organism (sau mai multe organisme) de monitorizare în cadrul codului și trebuie acreditat de AS competentă ca fiind capabil de a monitoriza codul în mod eficient. RGPD nu definește termenul „acreditare”. Articolul 41 alineatul (2) din RGPD prezintă însă cerințele generale pentru acreditarea unui organism de monitorizare. Există o serie de cerințe care trebuie îndeplinite pentru a convinge autoritatea de supraveghere competentă să acrediteze un organism de monitorizare. Responsabilii de cod au obligația să explice și să demonstreze modul în care organismul de monitorizare pe care îl propun îndeplinește cerințele stabilite la articolul 41 alineatul (2) din RGPD pentru a obține acreditarea.

(4) Deși cerințele pentru acreditarea organismelor de monitorizare se supun mecanismului pentru asigurarea coerenței, dezvoltarea cerințelor de acreditare prevăzute în orientări trebuie să țină seama de sectorul sau caracteristicile specifice ale codului. Autoritățile de supraveghere competente au libertate în ceea ce privește sfera de cuprindere și caracteristicile specifice fiecărui cod și trebuie să țină seama de legislația relevantă. Prin urmare, scopul avizului comitetului este de a evita consecințele semnificative care pot afecta performanța organismelor de monitorizare și, în consecință, reputația codurilor de conduită prevăzute de RGPD și a organismelor de monitorizare a acestora.

(5) În acest sens, orientările adoptate de comitet vor servi drept ghid în contextul mecanismului pentru asigurarea coerenței. În special, în cadrul orientărilor, comitetul a precizat că, deși acreditarea unui organism de monitorizare se aplică doar unui anumit cod, un organism de monitorizare poate fi acreditat pentru mai multe coduri, cu condiția să îndeplinească cerințele de acreditare pentru fiecare cod.

(6) Avizul comitetului se adoptă în temeiul articolului 64 alineatul (3) din RGPD, coroborat cu articolul 10 alineatul (2) din Regulamentul de procedură al Comitetului european pentru protecția datelor, în termen de opt săptămâni de la prima zi lucrătoare după ce președintele și autoritatea de supraveghere competentă decid că dosarul este complet. Prin decizia președintelui, această perioadă poate fi prelungită cu șase săptămâni, în funcție de complexitatea chestiunii.

ADOPTĂ URMĂTORUL AVIZ:

1 EXPUNEREA SUMARĂ A FAPTELOR

1. Autoritățile de supraveghere germane ale federației și landurilor (denumite în continuare „AS DE”) au înaintat comitetului proiectul lor de decizie, care conține cerințele pentru acreditarea unui organism de monitorizare a respectării unui cod de conduită, solicitând avizul acestuia, în temeiul articolului 64 alineatul (1) litera (c) din RGPD pentru a asigura o abordare coerentă la nivelul Uniunii. Decizia privind integralitatea dosarului a fost luată la 13 februarie 2020.
2. În conformitate cu articolul 10 alineatul (2) din Regulamentul de procedură al comitetului, din cauza complexității chestiunii în discuție, președintele a decis să prelungească perioada de adoptare inițială de opt săptămâni cu încă șase săptămâni.

2 EVALUARE

2.1 Raționamentul general al comitetului cu privire la proiectul de cerințe de acreditare înaintat

3. Toate cerințele de acreditare înaintate comitetului în vederea unui aviz trebuie să răspundă în totalitate criteriilor prevăzute la articolul 41 alineatul (2) din RGPD și să corespundă celor opt domenii descrise de comitet în secțiunea privind acreditarea din orientări (secțiunea 12, paginile 21-25). Avizul comitetului urmărește să asigure coerența și aplicarea corectă a articolului 41 alineatul (2) din RGPD în ceea ce privește proiectul prezentat.
4. Aceasta înseamnă că, la elaborarea cerințelor pentru acreditarea unui organism de monitorizare a codurilor în conformitate cu articolul 41 alineatul (3) și articolul 57 alineatul (1) litera (p) din RGPD, toate autoritățile de supraveghere trebuie să acopere aceste cerințe esențiale de bază prevăzute în orientări, iar comitetul poate recomanda ca autoritățile de supraveghere să-și modifice proiectele în consecință, pentru a asigura coerența.
5. Toate codurile care se referă la autoritățile și organismele din afara sectorului public au obligația de a avea organisme de monitorizare acreditate. RGPD solicită în mod expres autorităților de supraveghere, comitetului și Comisiei, să încurajeze „elaborarea de coduri de conduită menite să contribuie la buna aplicare a RGPD, ținând seama de caracteristicile specifice ale diverselor sectoare de prelucrare și de nevoile specifice ale microîntreprinderilor și ale întreprinderilor mici și mijlocii.” [articolul 40 alineatul (1) din RGPD]. Prin urmare, comitetul recunoaște că cerințele trebuie să funcționeze pentru diferite tipuri de coduri, aplicându-se sectoarelor de diferite mărimi, răspunzând diferitelor interese aflate în joc și acoperind activitățile de prelucrare cu diferite niveluri de risc.
6. În anumite domenii, comitetul va sprijini dezvoltarea de cerințe armonizate, încurajând autoritatea de supraveghere să ia în considerare exemplele furnizate exclusiv în scopul clarificării.
7. În cazul în care prezentul aviz nu prevede nicio cerință specifică, acest lucru înseamnă că comitetul nu solicită AS DE să ia măsuri suplimentare.
8. Prezentul aviz nu vizează elementele înaintate de AS DE care nu se încadrează în domeniul de aplicare al articolului 41 alineatul (2) din RGPD, precum trimiterile la legislația națională. Cu toate acestea, comitetul remarcă faptul că legislația națională trebuie să fie în conformitate cu RGPD acolo unde acest lucru se impune.

2.2 Analiza proiectului de cerințe de acreditare al AS DE pentru organismele de monitorizare a codului de conduită

9. Având în vedere că:
 - a. articolul 41 alineatul (2) din RGPD conține lista domeniilor de acreditare pe care un organism de monitorizare trebuie să le ia în considerare pentru a fi acreditat;
 - b. articolul 41 alineatul (4) din RGPD impune ca pentru toate codurile [cu excepția celor care fac referire la autoritățile publice menționate la articolul 41 alineatul (6)] să fie desemnat un organism de monitorizare acreditat și
 - c. articolul 57 alineatul (1) literele (p) și (q) din RGPD prevăd că o autoritate de supraveghere competentă trebuie să elaboreze și să publice criteriile de acreditare a organismelor de

monitorizare și să coordoneze procedura de acreditare a unui organism de monitorizare a codurilor de conduită.

Comitetul consideră că:

2.2.1 OBSERVAȚII GENERALE

10. Din motive de coerență, comitetul încurajează AS DE să utilizeze terminologia din orientări în proiectul de cerințe de acreditare și să înlocuiască cuvântul „criterii” cu cuvântul „cerințe” din titlul proiectului de cerințe de acreditare.
11. Comitetul constată că, în partea introductivă de la secțiunea 3 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE, care definește competențele organismului de monitorizare, se afirmă că relația dintre organismul de monitorizare și membrii codului este supusă reglementării printr-un acord de drept privat. Comitetul subliniază că natura obligatorie a regulilor codului de conduită, inclusiv a celor care prevăd mecanismul de monitorizare, ar rezulta din (simpla) aderare a membrilor la cod, precum și din apartenența lor la asociația reprezentativă. Întrucât dispozițiile contractuale nu sunt, în sine, excluse, comitetul este de părere că elementele esențiale ale funcției organismului de monitorizare trebuie incluse în codul însuși. Pot fi adăugate clauze suplimentare sub forma unui acord sau contract între organismul de monitorizare și membrul codului, atâta timp cât acestea nu implică o variație a elementelor esențiale ale funcției organismului de monitorizare, așa cum este prevăzut în cod. Prin urmare, comitetul recomandă AS DE să specifice că elementele de bază ale funcției organismului de monitorizare vor fi incluse în codul de conduită.

2.2.2 INDEPENDENȚA

12. Comitetul observă că proiectul de cerințe de acreditare nu face o referire explicită la „răspundere” ca fiind unul dintre cele patru domenii în care organismul de monitorizare trebuie să demonstreze independență. Comitetul consideră că independența organismului de monitorizare trebuie demonstrată în patru domenii: 1) procedurile legale și de luare a deciziilor, 2) aspectele financiare, 3) aspectele organizaționale și 4) aspectele legate de răspundere.² Prin urmare, comitetul recomandă AS DE să includă obligația explicită de a demonstra independența în raport cu răspunderea organismului de monitorizare.
13. Comitetul observă că paragraful introductiv de la secțiunea 2.2 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE se referă la independența organismului de monitorizare în raport cu „obiectul sectorial al codului de conduită”. Orientările (punctul 63) oferă informații suplimentare cu privire la modul în care poate fi demonstrată independența organismului de monitorizare, de exemplu, demonstrând independența în raport cu profesia, industria sau sectorul pentru care se aplică codul. Prin urmare, comitetul încurajează AS DE să reformuleze această parte a cerințelor în conformitate cu orientările, declarând, de exemplu, că profesia, industria sau sectorul cărora li se aplică codul sunt incluse în „obiectul sectorial”.
14. În ceea ce privește secțiunea 2.2.1 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE, comitetul ia act de toate elementele care demonstrează independența organismului de monitorizare în ceea ce privește structura sa organizatorică. Printre altele, se afirmă că organismul de monitorizare nu poate fi penalizat pentru îndeplinirea sarcinilor sale. Comitetul consideră că ar trebui clarificat mai pe larg

² CEPD a elaborat mai în detaliu aceste domenii, în Avizul 9/2019 privind proiectul de cerințe de acreditare al autorității de supraveghere a protecției datelor din Austria pentru un organism de monitorizare a codului de conduită în temeiul articolului 41 din RGPD.

faptul că organismul de monitorizare își asumă responsabilitatea pentru activitățile sale și nu poate fi penalizat nici de responsabilul de cod, nici de membrii codului. Prin urmare, comitetul încurajează AS DE să reformuleze această parte a cerinței, astfel încât organismul de monitorizare să fie protejat împotriva oricărei revocări sau sancțiuni, directe sau indirecte, pentru îndeplinirea atribuțiilor sale.

15. Comitetul ia act de cerința ca organismul de monitorizare să demonstreze că dispune de resurse financiare adecvate pentru a acoperi creanțele de răspundere civilă, printre altele (secțiunea 2.2.2 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE). Cu toate acestea, comitetul este de părere că o astfel de cerință ar putea părea disproporționat de împovărătoare pentru întreprinderile mici și mijlocii care ar putea fi descurajate să solicite acreditarea. În această privință, comitetul recomandă ca AS DE să atenueze formularea acestei secțiuni, referindu-se la responsabilitățile organismului de monitorizare într-un mod general.

2.2.3 CONFLICTUL DE INTERESE

16. În ceea ce privește activitățile și procesele individuale ale activității de monitorizare care pot fi externalizate către furnizori externi de servicii (secțiunea 2.5 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE), comitetul consideră că cerințele trebuie să menționeze clar dacă obligațiile aplicabile organismului de monitorizare sunt aplicabile și subcontractanților. Din acest motiv, comitetul recomandă AS DE să adauge cuvintele „și obligațiile” după cuvântul „cerințele” și să elimine sintagma „în esență” de la primul simbol marcat din secțiunea 2.5.

2.2.4 PROCEDURI ȘI STRUCTURI STABILITE

17. Secțiunea 2.6.1.2 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE prevede că organismul de monitorizare va evalua dacă membrii codului sunt capabili să implementeze codurile de conduită prin efectuarea unei „selecții aleatorii reprezentative”. În conformitate cu articolul 41 alineatul (2) litera (b) RGPD și cu punctele 70 și 71 din orientări, organismul de monitorizare va trebui să dispună de structuri și proceduri de guvernare adecvate, care să-i permită să evalueze în mod adecvat eligibilitatea operatorilor și a persoanelor împuternicite de operatori în vederea aderării la cod și a respectării acestuia. Comitetul pune la îndoială modul în care evaluarea bazată pe selecție aleatorie reprezentativă ar putea satisface cerințele prevăzute la punctul 71 din orientări, care cer să fie introduse „*proceduri de verificare cuprinzătoare*” care să „*evalueze în mod adecvat eligibilitatea operatorilor și a persoanelor împuternicite de operatori în vederea aderării la cod și a respectării acestuia*”. Prin urmare, comitetul recomandă ca AS DE să elimine trimiterea la „selecția aleatorie reprezentativă”.
18. Secțiunea 2.6.1.3 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE, care se referă la verificarea cererii și monitorizarea respectării codului de conduită, pare să reducă posibilele proceduri de monitorizare. În funcție de contextul codului de conduită, comitetul consideră că o mai mare varietate de proceduri de monitorizare ar putea conduce, de asemenea, la o verificare eficientă a cererii și la monitorizarea respectării codului de conduită. Din acest motiv, comitetul încurajează AS DE să reformuleze această secțiune. De exemplu, ar putea fi incluse trimiteri la inspecții ad hoc în cazul plângerilor împotriva unui anumit membru al codului sau cu privire la efectuarea de vizite la fața locului pentru a evalua respectarea codului, în conformitate cu punctul 72 din orientări.
19. Comitetul constată că, în ceea ce privește proiectarea codului de conduită relevant, pot apărea sarcini suplimentare pentru organismele de monitorizare a codului de conduită respectiv (secțiunea 2.6.1.5 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE). Comitetul recunoaște acest lucru,

dar încurajează AS DE să se asigure că aceste sarcini suplimentare nu vor afecta eficacitatea și imparțialitatea activităților de monitorizare ale organismului de monitorizare.

2.2.5 TRATAREA PLÂNGERILOR ÎN MOD TRANSPARENT

20. Comitetul constată că secțiunea 4.2 din proiectul de cerințe de acreditare al AS DE prevede că publicarea reclamațiilor ar trebui să fie efectuată atât de către organismul de monitorizare, cât și de membrii codului. Considerații similare pot fi făcute în ceea ce privește secțiunea 3.1 din proiectul de cerințe de acreditare dedicate obligațiilor membrilor codului de a furniza organismului de monitorizare datele de contact și persoanele de contact ale membrilor codului. Comitetul încurajează AS DE să nu includă obligațiile impuse membrilor codului în cerințele pentru organismele de monitorizare și să reformuleze aceste secțiuni în consecință.

3 CONCLUZII/RECOMANDĂRI

21. Proiectul de cerințe de acreditare al autorităților de supraveghere germane de la nivelul federației și al landurilor poate să ducă la aplicarea incoerentă a acreditării organismelor de certificare și trebuie făcute următoarele modificări:
22. În ceea ce privește *observațiile generale*, comitetul recomandă AS DE:
1. să specifice, în secțiunea 3, că elementele de bază ale funcției organismului de monitorizare vor fi incluse în codul de conduită.
23. În ceea ce privește *independența*, comitetul recomandă AS DE:
1. să includă obligația explicită de a demonstra independența în raport cu răspunderea organismului de monitorizare;
 2. să reformuleze secțiunea 2.2.2, descriind responsabilitățile organismului de monitorizare în termeni generali, în ceea ce privește adecvarea resurselor sale financiare.
24. În ceea ce privește *conflictul de interese*, comitetul recomandă AS DE:
1. să adauge cuvintele „și obligațiile” după cuvântul „cerințele” și să elimine sintagma „în esență” de la primul simbol marcător din secțiunea 2.5.
25. În ceea ce privește „procedurile și structurile stabilite”, comitetul recomandă AS DE:
1. să elimine trimiterea la „selecția aleatorie reprezentativă” din secțiunea 2.6.1.2.

4 OBSERVAȚII FINALE

26. Prezentul aviz se adresează autorităților de supraveghere germane de la nivelul federației și al landurilor și va fi publicat în temeiul articolului 64 alineatul (5) litera (b) din RGPD.
27. Conform articolului 64 alineatele (7) și (8) din RGPD, AS DE îi comunică președintelui pe cale electronică, în termen de două săptămâni de la primirea avizului, dacă vor păstra sau vor modifica proiectul de decizie. În aceeași perioadă, acestea furnizează proiectul de decizie modificat sau, dacă nu intenționează să urmeze avizul comitetului, oferă motivele relevante pentru care nu doresc să urmeze acest aviz, integral sau parțial.

28. AS DE comunică comitetului decizia finală pentru a fi inclusă în registrul deciziilor care au făcut obiectul mecanismului pentru asigurarea coerenței, în temeiul articolului 70 alineatul (1) litera (y) din RGPD.

Pentru Comitetul european pentru protecția datelor

Președinte

(Andrea Jelinek)