

Adfiz

Beoordeling belangrijke Verwerkersovereenkomsten

*VKG, DAK, Voogd & Voogd, Nationale
Hypotheekbond, VSP, Unit 4*

Versie: 7 augustus 2018

Meer waarde met Adfiz

Belangenbehartiging

Kennis

Kwaliteit

VKG (Verwerkersovereenkomst Provinciaal, Versie 2018 – 0404)

Artikel	Inhoud	Reactie Adfiz
Overwegende A	Opleiding wordt genoemd als activiteit in kader verwerkersovereenkomst	Vraag is of dit een verwerkingsactiviteit ten behoeve van verwerkingsverantwoordelijke (in zijn opdracht) uitvoert.
4	Beveiligingsmaatregelen Verwerker zal na verzoek van Verwerkingsverantwoordelijke het veiligheidsbeleid verstrekken.	Aan te raden is dit beveiligingsbeleid op te vragen en desgewenst als bijlage te laten opnemen bij de Verwerkersovereenkomst (d.w.z. belangrijkste zaken deel uit te laten maken van de verwerkersovereenkomst).
5	Toezicht op naleving 5.4 Onderzoek is enkel toegestaan nadat Verwerkingsverantwoordelijke (...) auditrapportages heeft opgevraagd (..) en redelijke argumenten aanbrengt (...) die een (...) audit rechtvaardigen. Een dergelijke audit wordt gerechtvaardigd wanneer bij de bij Verwerker aanwezige soortgelijke auditrapportages geen of onvoldoende uitsluitsel geven over het naleven van deze Verwerkersovereenkomst (...). De (...) uitgevoerde audit vindt maximaal eens per jaar plaats. 5.6 De kosten voor de audit worden door de Verwerkingsverantwoordelijke gedragen.	Te regelen: een audit is per definitie mogelijk, indien daar naar de mening van de Verwerkingsverantwoordelijke aanleiding toe is, ongeacht het aanvoeren van redelijke argumenten naar aanleiding van auditrapportages. Te regelen: kosten voor de audit komen voor rekening van de Verwerkingsverantwoordelijke, tenzij uit de controle blijkt dat Verwerker aantoonbaar in strijd handelt of heeft gehandeld met regelgeving AVG en/of de inhoud van de verwerkersovereenkomst.

6	Datalek 6.1 Zo spoedig mogelijk nadat Verwerker kennisneemt van een beveiligingsincident of Datalek, stelt Verwerker Verwerkingsverantwoordelijke hiervan op de hoogte. Verwerker zal in ieder geval informatie verstrekken over:	Te overwegen: melding zo mogelijk uiterlijk binnen 24 uur na kennisname van datalek. Toe te voegen: - Omvang beveiligingsincident en de feitelijke toedracht voor zover bekend of vermoed - Tijdstip van datalek en tijdstip van vaststelling ervan - Of datalek bij verwerker heeft plaatsgevonden of bij derde - (Mogelijk) getroffen categorieën persoonsgegevens en de mogelijke ontvangers van de persoonsgegevens - Vastgestelde of verwachte gevolgen voor de Betrokkenen.
8	Aansprakelijkheid Verwerker is enkel aansprakelijk voor schade ontstaan als gevolg van een tekortkoming (...) in de uitvoering van deze Verwerkersovereenkomst. (...) beperkt tot ten hoogste het bedrag dat onder de toepasselijke verzekering dekking biedt. Voor zover de verzekering geen dekking biedt is de aansprakelijkheid beperkt tot de hoogte van 3 maal het bedrag dat Verwerkingsverantwoordelijke in enig contractjaar uit hoofde van de Overeenkomst van Verwerker aan staffelprovisie verschuldigd is. 8.3 Verwerkingsverantwoordelijke vrijwaart Verwerker voor (...) schade en aanspraken van derden veroorzaakt door (...) Verwerkingsverantwoordelijke en/of het gevolg zijn van een schending van de AVG door Verwerkingsverantwoordelijke.	Toe te voegen: Verwerker is ook aansprakelijk voor alle schade die voortvloeit uit een aan Verwerker en/of Sub-verwerker toerekenbare overtreding van de privacywet- en regelgeving. Adfiz raadt aan dit bedrag op te vragen c.q. informatie over de verzekering, alvorens een eigen afweging over gehele artikel te maken. Ook van belang een afweging te maken t.a.v. het bedrag wanneer er geen dekking blijkt te zijn; van belang is een afweging te maken t.a.v. punt van verschuldigde staffelprovisie. Adfiz is in algemene zin geen voorstander van aansprakelijkheidsbeperking en raadt aan op dit punt een eigen praktische afweging te maken met name door zelf goed navraag te doen naar de dekking van de aansprakelijkheidsverzekering. Van belang is de vrijwaring te schrappen en te vervangen door: Verwerkingsverantwoordelijk is aansprakelijk voor (...) schade en aanspraken van derden die zijn veroorzaakt door en/of (...).

9	Duur en beëindiging 9.2 Na het verstrijken van deze termijn zal Verwerker tot vernietiging van de Persoonsgegevens overgaan, tenzij Verwerker op grond toepasselijke wet- en regelgeving, of afspraken met aanbieders ten behoeve van de Verwerkingsverantwoordelijke verplicht is (..) Persoonsgegevens (...) langer te bewaren.	Toe te voegen: in geval van noodzakelijk langer bewaren blijven de relevante bepalingen van de verwerkersovereenkomst onverminderd gelden.
11.	Toepasselijk recht 11.2 Alle geschillen in verband met deze Verwerkersovereenkomst of de uitvoering ervan worden voorgelegd aan de bevoegde rechter bij de rechtbank Amsterdam.	Toe te voegen: bij geschillen zullen Partijen zich inspannen om eerst gezamenlijk tot een oplossing te komen door middel van mediation.

DAK (Verwerkersovereenkomst, versie 1-5- 2018)

Artikel	Inhoud	Reactie Adfiz
1	Datalek Iedere (...) ongeautoriseerde openbaring van Persoonsgegevens (...)	Een datalek is breder dan een ongeautoriseerde openbaring van persoonsgegevens. Het gaat om een inbreuk op de beveiliging van persoonsgegevens die leidt tot vernietiging, verlies, wijziging, ongeoorloofde verstrekking of toegang van doorgezonden, opgeslagen of anderszins verwerkte gegevens, die een risico inhoudt op de rechten en vrijheden van een Betrokkene. Aan te bevelen is de definitie te aan te passen.
2	Verplichtingen verwerker	Toe te voegen (onder artikel 2): dat ook de Verwerker de Persoonsgegevens verwerkt in overeenstemming met de vereisten van de Privacy- Wet en regelgeving.
3	Doorgifte van persoonsgegevens	Toe te voegen: - bij uitbesteding van persoonsgegevens aan een sub-verwerker is de Verwerker volledig verantwoordelijk en aansprakelijk voor de uitvoering door sub-verwerker conform de verplichtingen uit de verwerkersovereenkomst. - Verwerker zorgt ervoor dat aan een subverwerker tenminste dezelfde verantwoordelijkheden en verplichtingen worden opgelegd als aan de Verwerker zijn opgelegd in deze overeenkomst.
4	Beveiliging 4.2 Verwerker stelt Verwerkingsverantwoordelijke in de gelegenheid te controleren dat de verwerking van persoonsgegevens plaatsvindt zoals overeengekomen in deze overeenkomst en de beveiligingsprotocollen. Verwerker stelt op eerste verzoek een rapportage aan Verwerkingsverantwoordelijke waarin Verwerker informeert over de stand van de beveiligingsmaatregelen en eventuele incidenten of datalekken.	Toevoegen: Beveiliging en Controle Toe te voegen: Verwerker stelt Verwerkingsverantwoordelijke en eventueel door Verwerkingsverantwoordelijke derden (auditors) in staat op verzoek van Verwerkingsverantwoordelijke binnen een redelijke termijn de naleving van deze verwerkingsovereenkomst door Verwerker te laten controleren. De kosten voor deze controle komen voor rekening van de Verwerkingsverantwoordelijke, tenzij uit de controle blijkt dat Verwerker aantoonbaar in strijd handelt of heeft gehandeld met de Verwerkersovereenkomst. Verwerkingsverantwoordelijke kan de kosten in dat geval (deels) verhalen op de Verwerker.

5	Meldplicht (datalek) (...)	Toe te voegen: - Omvang beveiligingsincident en de feitelijke toedracht voor zover bekend of vermoed - Tijdstip van datalek en tijdstip van vaststelling ervan - Of datalek bij verwerker heeft plaatsgevonden of bij derde - (Mogelijk) getroffen categorieën persoonsgegevens en de mogelijke ontvangers van de persoonsgegevens - Vastgestelde of verwachte gevolgen voor de Betrokkenen Verwerker zal niet zelfstandig zonder uitdrukkelijke voorafgaande toestemming een dergelijke melding doen. Verwerker zal zich steeds beschikbaar houden voor overleg.
6	Afhandeling verzoeken Kosten voortvloeiend uit inzage verzoeken van Betrokkene(n), onderzoeken, audits of beslaglegging door de AP of een andere toezichthouder, zullen worden gedragen door de Verwerkingsverantwoordelijke.	Toe te voegen: indien verwerker een klacht ontvangt van een Betrokkene over de verwerking van de Persoonsgegevens, informeert Verwerker de Verwerkingsverantwoordelijke (in ieder geval binnen 48 uur na ontvangst van de klacht). Tenzij anders overeengekomen wordt de klacht door de Verwerkingsverantwoordelijke afgehandeld. Kosten voor inzage verzoeken, zijn algemene kosten die niet een op een doorberekend dienen te worden aan de Verwerkingsverantwoordelijke. Toe te voegen: Verwerker zal Verwerkingsverantwoordelijke onverwijld informeren over een verzoek of onderzoek van de toezichthouder. Kosten die betrekking hebben controle of onderzoek van de toezichthouder op naleving van de wet- en regelgeving door Verwerker zullen worden gedragen door de Verwerker.
8	Aansprakelijkheid De algemene bepalingen inzake aansprakelijkheid zoals opgenomen in de ledenovereenkomst zijn hierop van toepassing.	Toe te voegen: Verwerker is zelfstandig aansprakelijk voor alle schade dit voortvloeit uit een aan Verwerker en/of Sub-verwerker toerekenbare overtreding van de privacywet- en regelgeving. Adfiz is geen voorstander van aansprakelijkheidsbeperking en raadt aan op dit punt een eigen praktische afweging te maken met name door zelf goed navraag te doen naar de dekking van de aansprakelijkheidsverzekering.
10	Rechtskeuze	Toe te voegen: bij geschillen zullen Partijen zich inspannen om eerst gezamenlijk tot een oplossing te komen door middel van mediation.

Bijlage 1	Overzicht sub-verwerkers	Bepaalde partijen lijken ons geen subverwerker (bijvoorbeeld verzekeraars, geldverstrekkers, overheid en toezichthouders, accountants, etc). Externe datacenters (zie bijlage 2 eerder weer wel). Partijen als marketing & communicatiebureaus in het kader van marketingactiviteiten en communicatieondersteuning en onderzoek & enquête bureaus lijken ons niet te kwalificeren als noodzakelijke sub-verwerkers die persoonsgegevens van klanten van de bemiddelaar verwerken.
-----------	--------------------------	---

Overeenkomst Nationale Hypotheekbond (en andere partijen aangesloten bij de contactgroep automatisering)

Artikel	Inhoud	Reactie Adfiz
14.5	Verwerker is slechts aansprakelijk voor schade indien deze valt onder de dekking van haar aansprakelijkheidsverzekering en wel tot het bedrag dat door haar verzekering wordt uitgekeerd (...) uitdrukkelijk wordt uitgesloten met een maximum van de contractwaarde.	Adfiz is geen voorstander van aansprakelijkheidsbeperking en raadt aan op dit punt een eigen praktische afweging te maken met name door zelf goed navraag te doen naar de dekking van de aansprakelijkheidsverzekering.

Voogd & Voogd (Verwerkersovereenkomst versie 2018-05-17)

Artikel	Inhoud	Reactie Adfiz
2	Verwerker zal zich houden aan (...) Gedragscodes (...)	Van belang is dat Verwerker bij het naleven van (een toekomstige) gedragscode rekening houdt met de gerechtvaardigde belangen van de Verwerkingsverantwoordelijke. Dit dient te worden toegevoegd. N.b. tekst Gedragscode is op dit moment niet bekend).
5	Beveiligingsmaatregelen en controle Verwerker stelt Verwerkingsverantwoordelijke en eventueel (...) auditors in staat om op verzoek (...) de naleving van deze overeenkomst te controleren.	Toe te voegen: de kosten voor een door Verwerkingsverantwoordelijke geïnitieerde controle komen voor rekening van de Verwerkingsverantwoordelijke, tenzij uit de controle blijkt dat de Verwerker aantoonbaar in strijd handelt of heeft gehandeld met de Verwerkersovereenkomst. Verwerkingsverantwoordelijke kan de kosten van de controle in zo'n geval (deels) verhalen op de Verwerker.
6	Datalek De Verwerker is verplicht om onmiddellijk – doch uiterlijk binnen 36 uur – na ontdekking van het datalek dit te melden aan de Verwerkingsverantwoordelijke.	 Te overwegen : 36 uur te vervangen door 24 uur. Toe te voegen: Verwerker verleent op verzoek van de Verwerkingsverantwoordelijke de gevraagde medewerking voor de beoordeling en afhandeling van het Datalek, c.q. het melden bij de toezichthouder. Verwerker zal zich steeds beschikbaar houden voor overleg.
7	Rechten van Betrokkenen	Toe te voegen: voor eventuele werkzaamheden hieraan verbonden zal de Verwerker geen kosten in rekening brengen.
8	Aansprakelijkheid	Opmerking: goede zaak is dat er geen limiet in aansprakelijkheid is, wel is van belang te checken wat zoal valt onder directe schade.
11	Toepasselijk recht	Toe te voegen: bij geschillen zullen Partijen zich inspannen om eerst gezamenlijk tot een oplossing te komen door middel van mediation.

Artikel	Inhoud	Reactie Adfiz
Toelichting AVG	Alinea 3: de nationale Uitvoeringswet is nog niet definitief	Opmerking: dit is onjuist. De Uitvoeringswet is in mei 2018 van kracht geworden.
In aanmerking nemende	Partijen worden aangemerkt als Gezamenlijke verwerkingsverantwoordelijke	Opmerking: partijen worden niet als Gezamenlijke verwerkingsverantwoordelijke aangemerkt tot Gedeelde Persoonsgegevens maar allebei als zelfstandige verwerkingsverantwoordelijke.
Definities	Gezamenlijke verwerkingsverantwoordelijke Onderscheid tussen gedeeld een niet-gedeelde gegevens.	Deze definitie is niet relevant; beide partijen kwalificeren zelfstandig als verwerkingsverantwoordelijke. Onderscheid weg te laten? Maakt het eenvoudiger en inhoudelijk niet anders.
Art. 2	Verwerker zal zich houden aan (...) alsmede gedragscodes betreffende de Verwerking (...).	Van belang is dat Verwerker bij het naleven van (een toekomstige) gedragscode rekening houdt met de gerechtvaardigde belangen van de Verwerkingsverantwoordelijke. Dit dient te worden toegevoegd. N.b. tekst Gedragscode is op dit moment niet bekend).
Art. 5.3	Partijen erkennen dat ondanks genomen beveiligingsmaatregelen incidenten nooit volledig kunnen worden uitgesloten.	Opmerking: deze bepaling dient te worden geschrapt om te voorkomen dat dit als een vrijbrief kan worden aangemerkt (wat ongetwijfeld niet de bedoeling is).
Art. 6	De verwerker is verplicht om onmiddellijk – doch uiterlijk binnen 36 uur – na ontdekking van een Datalek dit te melden aan Verwerkingsverantwoordelijke	Te overwegen : 36 uur te vervangen door 24 uur.
Art. 8	Verwerker is uitsluitend aansprakelijk voor de directe schade indien deze voortvloeit uit een aantoonbare toerekenbare tekortkoming in de nakoming van de Overeenkomst.	Opmerking: goede zaak is dat er geen limiet in aansprakelijkheid is, wel is van belang te checken wat zoal valt onder directe schade.
Art. 11	Partijen streven er naar alle geschillen (...) in der minne op te lossen.	Toe te voegen: in der minne (door middel van mediation).
Subverwerkers		Toe te voegen: bijlage met overzicht sub-verwerkers

Overeenkomst Unit4

Artikel	Inhoud	Reactie Adfiz
Art 10.1	(...) met dien verstande dat de totale aansprakelijkheid o.g.v. deze Overeenkomst nooit meer zal bedragen dan een bedrag van 500.000 , of indien dit hoger is het aansprakelijkheidsverzekeringsbedrag zoals overeengekomen in de Hoofdovereenkomst.	Aan te bevelen is het bedrag uit de hoofdovereenkomst te raadplegen om een oordeel te vellen.