**Position paper Autoriteit Persoonsgegevens in het kader van het rondetafelgesprek over de Wet uitvoering dopingbeleid in de Tweede Kamer op 16 januari 2017.**

De Autoriteit Persoonsgegevens (AP) is de Nederlandse toezichthouder op de naleving van de privacywetgeving. De AP houdt toezicht op de verwerking van persoonsgegevens door onder meer bedrijven, overheden, politie en justitie. Ook adviseert de AP over wetsvoorstellen die geheel of voor een belangrijk deel betrekking hebben op de verwerking van persoonsgegevens.

**Advies van de AP over het wetsvoorstel Wet uitvoering antidopingbeleid**

In september 2015 adviseerde de AP (destijds nog het College bescherming persoonsgegevens geheten) op verzoek van de minister van Volksgezondheid, Welzijn en Sport over het voorstel voor de Wet uitvoering antidopingbeleid. De AP reageerde positief op het initiatief om een wettelijke basis te creëren voor de verwerking van persoonsgegevens van topsporters die te maken krijgen met dopingcontroles. De AP was onder meer kritisch over de manier waarop het Nederlandse wetsvoorstel aanhaakt bij de Wereld Anti-Doping Code.

Het voorstel voor de Wet uitvoering dopingbeleid uit 2015 is inmiddels op een aantal onderdelen aangevuld en gewijzigd. Ook de memorie van toelichting is daarbij herzien. De koppeling van de Nederlandse wet aan de Wereld Anti-Doping Code is echter - net als de verwijzing naar de dopingreglementen van Nederlandse sportorganisaties - gehandhaafd. Een eigenstandige afweging van de Nederlandse wetgever over de proportionaliteit en subsidiariteit van de inbreuken op de persoonlijke levenssfeer van sporters tijdens het dopingcontroleproces – zoals bedoeld in artikel 8 EVR - ontbreekt.

Daarnaast voorziet het wetsvoorstel nu weliswaar in een wettelijke basis voor verwerking van persoonsgegevens van sporters door de Dopingautoriteit zelf, maar wordt de verwerking van persoonsgegevens van sporters door sportorganisaties nog altijd gebaseerd op toestemming van de sporter. Deze toestemming kan echter niet voldoen aan het vereiste dat de toestemming vrijelijk moet zijn gegeven.

**Toelichting op het standpunt van de AP**

De Wet uitvoering antidopingbeleid is bedoeld om de verwerking van persoonsgegevens rond dopingcontroles bij topsporters te laten plaatsvinden conform de Wet bescherming persoonsgegevens (Wbp). Het wetsvoorstel regelt onder meer dat de Dopingautoriteit als zelfstandig bestuursorgaan (bijzondere) persoonsgegevens kan verwerken voor de uitvoering van haar taken. Daarnaast voorziet het wetsvoorstel in een wettelijke basis voor het uitwisselen van persoonsgegevens tussen de Dopingautoriteit en een aantal andere bestuursorganen, waaronder het Openbaar Ministerie en de douane.

*Wettelijke basis voor de verwerking van persoonsgegevens in het antidopingbeleid*

De AP is positief over het initiatief om de privacyrechtelijke problemen rond het antidopingbeleid weg te nemen door te voorzien in een wettelijke grondslag voor de verwerking van de (bijzondere) persoonsgegevens van sporters. Het wetsvoorstel maakt het mogelijk voor de Dopingautoriteit om persoonsgegevens van sporters te verwerken op een andere basis dan de toestemming van sporters. Die toestemming kan in de context van dopingcontroles nu eenmaal niet voldoen aan het vereiste (uit artikel 1 sub i Wbp) dat toestemming voor de verwerking van persoonsgegevens een vrije wilsuiting is. Dit omdat een weigering zou leiden tot uitsluiting van deelname aan een wedstrijd of competitie. Dankzij de wettelijke regeling van de positie van de Dopingautoriteit voorziet het wetsvoorstel in de noodzakelijke alternatieve grondslag voor de verwerking van persoonsgegevens door de Dopingautoriteit.

De verwerking van persoonsgegevens door sportorganisaties wordt in dit wetsvoorstel gebaseerd op toestemming van de sporters. Deze toestemming kan echter gezien de afhankelijkheidsrelatie van de sporter met de sportorganisatie niet voldoen aan het vereiste dat de toestemming vrijelijk moet zijn gegeven.

*Aansluiting van de Nederlandse wet op de Wereld Anti-Doping Code*

De AP is verder kritisch over het feit dat het wetsvoorstel de taakuitvoering van de Dopingautoriteit laat plaatsvinden in overeenstemming met de door de Wereld Anti-Doping Agentschap uitgevaardigde Wereld Anti-Doping Code.

De Nederlandse wetgever laat hiermee na een eigen afweging te maken over de proportionaliteit en subsidiariteit van de inbreuken op de persoonlijke levenssfeer van sporters tijdens het dopingcontroleproces**.** Een overheid die met een gegevensverwerking inbreuk laat maken op de bescherming van persoonsgegevens en de persoonlijke levenssfeer van burgers – in dit geval topsporters – moet zélf aantonen dat dit noodzakelijk is voor het beoogde doel en dat dit doel niet op een andere, minder ingrijpende, wijze, kan worden bereikt. Zij moet inzicht geven in de gemaakte afwegingen, ook als de uitkomsten van die afwegingen in de rede liggen.

De AP wijst daarbij op de stevige kritiek die de Europese privacytoezichthouders, verenigd in de zogeheten Artikel 29-werkgroep, eerder hebben geuit op de Wereld Anti-Doping Code.[[1]](#footnote-1)

**Advies van de AP**

1. De AP adviseert om het wetsvoorstel zodanig aan te passen dat de verwerking van persoonsgegevens door sportorganisaties niet wordt gebaseerd op toestemming van de sporters maar op een andere grondslag uit artikel 8 Wbp.
2. De AP adviseert de Nederlandse wetgever om een eigen afweging te maken over de proportionaliteit en subsidiariteit van de inbreuken op de persoonlijke levenssfeer van sporters. De Wereld Anti-Doping Code gaat uit van een minimumniveau van privacybescherming aan sporters, die in nationale wetgeving kan en moet worden aangevuld. Deze aanvulling ontbreekt vooralsnog. Een verwijzing naar de reglementen van Nederlandse sportorganisaties is niet afdoende, omdat deze doorgaans gestoeld zijn op de Wereld Anti-Doping Code. De bepaling van de aard en omvang van inbreuken op de privacyrechten van sporters wordt tot nu toe overgelaten aan de dopingreglementen van sportbonden (die veelal zijn gebaseerd op de Wereld Anti-Doping Code). Deze hybride structuur - de publiekrechtelijke Dopingautoriteit die verwijst naar privaatrechtelijke dopingreglementen - is onwenselijk als het gaat om de bescherming van de rechten (waaronder privacy) van sporters bij de uitvoering van antidopingbeleid.
3. De AP adviseert om de Wet uitvoering antidopingbeleid te voorzien van betere, passende waarborgen voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer van sporters. Hierbij valt te denken aan gradaties van intensiteit in de controle op de zogeheten ‘whereabouts’, beperkingen in de bewaartermijnen en beperkingen in de verstrekking van persoonsgegevens.

**Tot slot**

De AP kan geen uitspraak doen over wat nodig is voor effectieve dopingbestrijding. De AP vraagt wel nadrukkelijk aandacht voor het bewaken en waarborgen van de proportionaliteit en subsidiariteit van de inbreuken op het grondrecht op bescherming van de persoonlijke levenssfeer. In onze samenleving behoeven vergaande inbreuken op de bescherming van persoonsgegevens en de persoonlijke levenssfeer ook vergaande waarborgen.

Bijlage: Advies Autoriteit Persoonsgegevens (voorheen ‘College bescherming persoonsgegevens’) d.d. 8 september 2015 aan de minister van VWS.

1. https://autoriteitpersoonsgegevens.nl/nl/nieuws/europese-privacytoezichthouders-internationale-anti-dopingstandaard-strijd-met-de-wet-%C2%A0 [↑](#footnote-ref-1)