

Instructie addendum als aanvulling op het VNG verwerkersovereenkomst

Na uitgebreid onderzoek blijkt dat het VNG-model beperkter is dan de Modelverwerkersovereenkomst gemeente Eindhoven standaard verwerkersovereenkomst die de gemeente momenteel hanteert. Met alleen het sluiten van een verwerkersovereenkomst volgens het VNG-model, zonder een aanvullende overeenkomst (of addendum), wordt niet voldaan aan de regels van de AVG. Daarom wordt gekozen voor het gebruik maken van een addendum in samenhang met het VNG-model.

Hieronder zal worden uitgelegd hoe het VNG-model en het addendum gebruikt moeten worden in de praktijk.

De tekst van de VNG-model verwerkersovereenkomst (inclusief addendum c.q. hoofdovereenkomst) dient voordat contractuele verplichtingen worden aangegaan met een verwerker kenbaar te worden gemaakt. Zo weet de verwerker op voorhand welke documenten ondertekend moeten worden. Ook bij aanbestedingen moet gebruik gemaakt worden van de genoemde documenten en stel het zo mogelijk als voorwaarde.

Optie 1 Hoofdovereenkomst aanwezig

De artikelen van het addendum worden in de hoofdovereenkomst opgenomen. De (ingevulde) VNG-model verwerkersovereenkomst wordt als bijlage aan de hoofdovereenkomst gehecht.

Optie 2 Geen hoofdovereenkomst aanwezig

Indien er geen hoofdovereenkomst is waar de bepalingen van het addendum zijn opgenomen, wordt het addendum aan de VNG-model verwerkersovereenkomst gehecht.

Mandaat

Mandaat en ondertekening van de VNG-model verwerkersovereenkomst / addendum
De sector die o.g.v. mandaat bevoegd is de hoofdovereenkomst aan te gaan (hoofdpdracht te verlenen) ondertekent ook de bij die hoofdovereenkomst [inclusief bepalingen addendum] behorende VNG-model verwerkersovereenkomst c.q. het VNG-model verwerkersovereenkomst met addendum.

In geval van een hoofdovereenkomst die via een collegedossier/p-dossier loopt ondertekent in beginsel de secretaris (en soms de burgemeester zelf) tenzij in het dossier met een specifiek beslispunt wordt bepaald dat iemand anders ondertekent.

Als er software/hardware wordt aangeschaft ondertekent [o.g.v. het algemene mandaat] de sector I&B. In alle andere gevallen zal dat o.g.v. het algemene mandaat een vakinhoudelijke sector zijn.

Addendum op VNG verwerkersovereenkomst

Ondergetekenden:

Gemeente Eindhoven, <naam verantwoordelijke sector>, waarvan <het college van Burgemeester en Wethouders/de Gemeenteraad> de verwerkingsverantwoordelijke is, verder te noemen Verwerkingsverantwoordelijke, hierbij rechtsgeldig vertegenwoordigd door de <heer of mevrouw> <persoonsnaam>, <functie>

en

<Bedrijf/organisatie>, gevestigd te <plaatsnaam>, KVK-nummer <nummer> verder te noemen Verwerker, hierbij rechtsgeldig vertegenwoordigd door de <de heer of mevrouw>, <persoonsnaam>, <functie>,

hierna afzonderlijk te noemen "Partij", of gezamenlijk "Partijen"

Overwegen het volgende:

- a) Gelet op de omstandigheid dat partijen op <datum > de Verwerkersovereenkomst heeft afgesloten;
- b) Gelet op het bepaalde in de toelichting behorende bij de standaard verwerkersovereenkomst van de VNG: "Over andere onderwerpen die niet direct betrekking hebben op de verwerking van persoonsgegevens zoals de uitvoering van audits, aansprakelijkheid en de exit-strategie, maken partijen afspraken in de hoofdovereenkomst. Deze horen dus niet thuis in de verwerkersovereenkomst. In het geval partijen hierover, of over andere onderwerpen geen afspraken hebben gemaakt in de hoofdovereenkomst, adviseren wij partijen om dat alsnog te doen. Partijen kunnen dit doen in de Hoofdovereenkomst, of in een addendum bij de hoofdovereenkomst. In die gevallen dat er helemaal geen hoofdovereenkomst is, kunnen partijen ervoor kiezen om deze afspraken te maken in een addendum bij de Standaard VWO."
- c) Gelet op de omstandigheid dat er geen overeenkomst is gesloten waarin de in de aanvullende bepalingen van het addendum genoemde onderwerpen zijn geregeld, komen Verwerkersverantwoordelijke en Verwerker overeen om dit Addendum toe voegen aan de Verwerkersovereenkomst genoemd onder a).

Komen als volgt overeen:

Artikel 1. Bewaartermijnen

1.1 De bewaartermijn van de persoonsgegevens is vastgesteld op XXXX jaar. Verwerker vernietigt – na overleg met Verwerkingsverantwoordelijke - gedurende de looptijd van de Verwerkersovereenkomst de persoonsgegevens na ommekomst van de bewaartermijn.

Artikel 2 Exit-strategie / Teruggave gegevens

2.1 Verwerker stelt op schriftelijk verzoek van Verwerkingsverantwoordelijke aan hem, of aan een door Verwerkingsverantwoordelijke aan te wijzen derde,

onmiddellijk alle persoonsgegevens ter hand die in het kader van de Verwerkersovereenkomst worden verwerkt. Hieronder worden mede begrepen kopieën en bewerkingen van persoonsgegevens. Een dergelijk verzoek kan door Verwerkingsverantwoordelijke worden gedaan gedurende de looptijd van de Verwerkersovereenkomst en op het moment dat de Verwerkersovereenkomst wordt beëindigd. De Verwerkingsverantwoordelijke kan zo nodig eisen stellen aan de wijze van beschikbaarstelling van de persoonsgegevens, waaronder begrepen de eisen aan het bestandsformaat.

2.2 Verwerker zal te allen tijde bij de hiervoor beschreven overdracht van persoonsgegevens waarborgen dat er geen sprake is van verlies van functionaliteit of (delen van) de persoonsgegevens. De overdracht vindt verder op een zodanige wijze plaats dat de continuïteit van de dienstverlening maximaal gewaarborgd blijft, althans niet door handelen of nalaten van Verwerker wordt belemmerd. Verwerker is gehouden de na overdracht achtergebleven kopieën te vernietigen.

2.3 Van de overdracht en de gevraagde vernietiging wordt door Verwerker een verslag gemaakt. Verwerkingsverantwoordelijke kan van de vernietiging een bewijs verlangen. De kosten van overdracht en vernietiging komen voor rekening van Verwerker.

Artikel 3. Inschakeling (sub)verwerkers

3.1 In aanvulling op het bepaalde van 4.5 van de Verwerkersovereenkomst en artikel 28, tweede lid, van de AVG geldt dat Verwerker aan Verwerkingsverantwoordelijke een termijn van vier weken gunt, om bezwaar te kunnen maken tegen de inschakeling van een (sub)verwerker. In deze vierweken periode is het Verwerker niet toegestaan gebruik te maken van de voorgestelde (sub)verwerker.

3.2. Indien Verwerkingsverantwoordelijke haar bezwaren uit tegen de voorgestelde (sub)verwerker, is het Verwerker niet toegestaan om gebruik te maken van deze (sub)verwerker.

3.3 Het voorgaande laat onverlet de bevoegdheden van Verwerkingsverantwoordelijke op grond van het integriteitsbeleid.

Artikel 4 Uitvoering audits

4.1 Indien naar het oordeel van Verwerkingsverantwoordelijke omstandigheden daartoe aanleiding geven, is Verwerkingsverantwoordelijke gerechtigd – ook in de situatie dat Verwerker beschikt over een geldige certificering, de Verwerker te verzoeken de verwerking van persoonsgegevens te doen laten controleren door middel van een audit. Onder een audit moet tevens worden begrepen een pen-en hacktest waarmee kan worden aangetoond de applicatie en de infrastructuur waarmee persoonsgegevens worden bewerkt voldoen aan de Open Web Application Security Project (OWASP) criteria en de in de Verwerkersovereenkomst nader gespecificeerde criteria.

4.2 Verwerker is verplicht Verwerkingsverantwoordelijke of de -in opdracht van Verwerkingsverantwoordelijke- controlerende instantie toe te laten en alle medewerking te verlenen, waaronder het verlenen van de verlangde informatie, zodat de controle daadwerkelijk uitgevoerd kan worden. Verwerkingsverantwoordelijke zal de audit slechts (laten) uitvoeren na een

voorafgaande melding aan Verwerker en met inachtneming van een redelijke termijn.

4.3 De kosten van de hiervoor genoemde audit wordt gedragen door Verwerkersverantwoordelijke tenzij de auditor een of meer tekortkomingen van niet ondergeschikte aard van verwerker constateert, die ten nadele zijn van Verwerkingsverantwoordelijke.

4.4 De kosten voor eventuele hertesten, herstelwerkzaamheden en het oplossen van de bevindingen worden gedragen door Verwerker, tenzij Partijen in overleg anders overeenkomen.

4.5 Indien Verwerker niet beschikt over een geldige certificering als bedoeld in 4.2. van de Verwerkersovereenkomst rapporteert Verwerker jaarlijks over de opzet en werking van het stelsel van maatregelen en procedures, gericht op naleving van het bepaalde in de Verwerkersovereenkomst. Deze rapportage betreft ook, indien van toepassing, de werkzaamheden van door hem ingeschakelde derden. Verwerker zal na een verzoek daartoe van Verwerkingsverantwoordelijke minimaal eens per jaar kosteloos een TPM c.q. een verklaring van een onafhankelijke externe deskundige aan Verwerkingsverantwoordelijke verstrekken over de naleving van de overeengekomen technische en organisatorische beveiligingsmaatregelen.

Artikel 5. Aansprakelijkheid [UITSLUITEND INDIEN NIET / NIET AFDOENDE GEREGLD IN HOOFDOVEREENKOMST]

5.1 De partij die toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van zijn verplichtingen, is tegenover de andere partij aansprakelijk voor de door deze geleden en/of te lijden schade.

5.2 De aansprakelijkheid voor schade, uit welke hoofde dan ook, is – tenzij anders overeengekomen – beperkt tot vier maal de hoogte van de Vergoeding per gebeurtenis, met dien verstande dat de aansprakelijkheid nooit meer zal bedragen dan € 5.000.000,-- per gebeurtenis. Samenhangende gebeurtenissen worden daarbij aangemerkt als één gebeurtenis.

Artikel 6. Boete

6.1 Indien Verwerker zijn verplichtingen uit hoofde van de artikel 4.4. van de Verwerkersovereenkomst (geheimhouding) of artikel 2.1 van dit Addendum op de verwerkersovereenkomst (inschakeling (sub)verwerkers) niet nakomt, zal deze onmiddellijk, zonder dat enige verdere actie of formaliteit is vereist, jegens de verwerkingsverantwoordelijk (Gemeente Eindhoven een onmiddellijk opeisbare boete verbeuren ten bedrage van € 25.000,- (vijfentwintigduizend euro) voor iedere dergelijke inbreuk, zonder dat de Gemeente enig verlies of schade hoeft te bewijzen en onverminderd het recht van de Gemeente om aanvullende schadevergoeding te vorderen als daarvoor gronden zijn, behoudens rechterlijke matiging.

Artikel 7. Verwerking van persoonsgegevens buiten de EER.

Het is Verwerker niet toegestaan om persoonsgegevens die Verwerker verwerkt ten behoeve van Opdrachtgever/Verwerkingsverantwoordelijke te verwerken buiten de Europese Economische Ruimte (EER), tenzij Opdrachtgever/Verwerkingsverantwoordelijke daar uitdrukkelijke, schriftelijke toestemming voor geeft. Aan een dergelijke toestemming kan Opdrachtgever/Verwerkingsverantwoordelijke voorwaarden verbinden. Indien

Opdrachtgever/Verwerkingsverantwoordelijke instemt met de doorgifte van persoonsgegevens, is het de verantwoordelijkheid van Verwerker om ervoor zorg te dragen dat de doorgifte voldoet en blijft voldoen aan de AVG. Onderdeel van die verplichting is onder meer dat Verwerker een analyse zal moeten maken van het beschermingsniveau van het derde land of de derde landen waar de persoonsgegevens worden verwerkt, en deze analyse actueel blijft houden.

Opdrachtgever/Verwerkingsverantwoordelijke kan op ieder moment besluiten om de toestemming om persoonsgegevens te verwerken buiten de EER in te trekken. In een dergelijk geval zal Verwerker de doorgifte beëindigen en de verwerking verplaatsen naar een locatie binnen de EER.

Aldus overeengekomen en in tweevoud ondertekend,
datum: <.....>

Gemeente Eindhoven,
verwerkersverantwoordelijke sector
namens deze: naam, functie
plaats: <.....>
datum: <.....>

Naam bedrijf
namens deze: <naam, functie>
plaats: <.....>
datum: <.....>