

## I

(Beslutninger og resolutioner, henstillinger, retningslinjer og udtalelser)

## UDTALELSER

## DEN EUROPÆISKE TILSYNSFØRENDE FOR DATABESKYTTELSE

**Udtalelse fra Den Europæiske Tilsynsførende for Databeskyttelse om forslaget til Europa-Parlamentets og Rådets forordning om ændring af forordning (EF) nr. 1073/1999 om undersøgelser, der foretages af Det Europæiske Kontor for Bekæmpelse af Svig (OLAF)**

(2007/C 91/01)

DEN EUROPÆISKE TILSYNSFØRENDE FOR DATABESKYTTELSE,

som henviser til traktaten om oprettelse af Det Europæiske Fællesskab, særlig artikel 286,

som henviser til Den Europæiske Unions charter om grundlæggende rettigheder, særlig artikel 8,

som henviser til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 95/46/EF af 24. oktober 1995 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger og om fri udveksling af sådanne oplysninger <sup>(1)</sup>,

som henviser til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EF) nr. 45/2001 af 18. december 2000 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger i fællesskabsinstitutionerne og -organerne og om fri udveksling af sådanne oplysninger <sup>(2)</sup>, særlig artikel 41, og

som henviser til Kommissionens anmodning, modtaget den 15. september 2006, om en udtalelse i overensstemmelse med artikel 28, stk. 2, i forordning (EF) nr. 45/2001 —

HAR VEDTAGET FØLGENDE UDTALELSE:

### I. INDLEDNING

1. Forslaget til forordning om ændring af Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EF) nr. 1073/1999 af 25. maj 1999 om undersøgelser, der foretages af Det Europæiske Kontor for Bekæmpelse af Svig (OLAF) <sup>(3)</sup> (i det følgende benævnt »forslaget«) indeholder revisioner af de fleste artikler i forordning (EF) nr. 1073/1999 <sup>(4)</sup>. Denne forordning indeholder de praktiske regler, der skal følges af de personer, der er involveret i OLAF-undersøgelser, og danner således retsgrundlag for OLAF's operationelle aktiviteter.

#### *Høring af den tilsynsførende*

2. Forslaget blev af Kommissionen forelagt den tilsynsførende den 15. september 2006. Den tilsynsførende forstår denne skrivelse som en anmodning om at rådgive Fællesskabets institutioner og organer som fastsat i artikel 28, stk. 2, i forordning (EF) nr. 45/2001 af 18. december 2000 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger i fællesskabsinstitutionerne og -organerne og om fri udveksling af sådanne oplysninger (i det følgende benævnt forordning (EF) nr. 45/2001). I betragtning af, at artikel 28, stk. 2, i forordning (EF) nr. 45/2001 har obligatorisk karakter, noterer den tilsynsførende sig med tilfredshed, at der i præamblen til forslaget eksplicit henvises til denne høring.

<sup>(1)</sup> EFT L 281 af 23.11.1995, s. 31.

<sup>(2)</sup> EFT L 8 af 12.1.2001, s. 1.

<sup>(3)</sup> EFT L 136 af 31.5.1999, s. 1.

<sup>(4)</sup> Forslaget indeholder ændringer af artikel 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14 og 15.

3. De bemærkninger, der fremsættes i denne udtalelse, finder med de fornødne ændringer anvendelse på forslaget til Rådets forordning om ændring af Rådets forordning (Euratom) nr. 1074/1999 af 25. maj 1999, om undersøgelser, der foretages af Det Europæiske Kontor for Bekæmpelse af Svig (OLAF) <sup>(1)</sup>.

*Betydningen af forslaget og den tilsynsførendes rådgivning*

4. Den tilsynsførende finder det vigtigt at fremsætte en udtalelse om dette forslag i betragtning af dets indvirkning på fysiske personers ret til databeskyttelse og beskyttelse af privatlivets fred. Da forslaget indeholder nye regler, som OLAF skal følge i forbindelse med undersøgelser af påståede ulovlige aktiviteter, er det væsentligt at sikre, at der under dette arbejde ydes den fornødne garanti for databeskyttelse og beskyttelse af privatlivets fred for de personer, der er involveret i sådanne undersøgelser, mistænkte lovovertrædere samt personale og andre fysiske personer, der giver OLAF oplysninger. Dette er ekstra vigtigt på grund af den særlig følsomme type oplysninger, som OLAF potentielt indsamler, og som omfatter oplysninger vedrørende formodede lovovertrædelser, lovovertrædelser, domme for strafbart forhold, sundhedsoplysninger samt oplysninger, der vil kunne udelukke fysiske personer fra en rettighed, ydelse eller kontrakt, for så vidt sådanne oplysninger frembyder en særlig risiko for de registreredes rettigheder og frihedsrettigheder.

*Forslagets hovedelementer og umiddelbare kommentarer*

5. De foreslåede ændringer af forordning (EF) nr. 1073/1999 har forskellige mål og formål <sup>(2)</sup>. Formålet med nogle ændringer er således at effektivisere OLAF's undersøgelser, f.eks. at sikre, at OLAF's undersøgelsesbeføjelser omfatter økonomiske operatører i medlemsstaterne, der modtager EF-midler. Andre ændringer tilsigter at lette udvekslingen af oplysninger vedrørende formodede lovovertrædelser mellem OLAF og de forskellige involverede institutioner, både på EU-plan og på nationalt plan <sup>(3)</sup>. Endelig søger nogle af de foreslåede ændringer at sikre de personers rettigheder, der er involveret i en undersøgelse, herunder også deres ret til databeskyttelse og beskyttelse af privatlivets fred, samt at styrke de proceduremæssige garantier.
6. Også den tilsynsførende finder de foreslåede ændringers mål og formål vigtige og bifalder i den henseende forslaget. Den tilsynsførende påskønner især de proceduremæssige garantier, der i forslaget gives fysiske personer. Dette gælder især mistænkte personers mulighed for at anmode høringskonsulenten om en udtalelse om, hvorvidt de proceduremæssige garantier blev overholdt under undersøgelsen. Den tilsynsførende bifalder også de ændringer, der tager sigte på at give flere oplysninger til informanter og meddelere. Med hensyn til at værne om fysiske personers ret til beskyttelse af deres personoplysninger og privatliv mener den tilsynsførende, at forslaget som helhed indeholder forbedringer i forhold til den nuværende situation. F.eks. bifalder den tilsynsførende anerkendelsen af, at flere databeskyttelsesrettigheder finder anvendelse under undersøgelserne som f.eks. den mistænktes ret til at blive underrettet om undersøgelsen og fremsætte sine synspunkter.
7. Trods det generelt positive indtryk mener den tilsynsførende imidlertid, at forslaget set ud fra et ønske om beskyttelse af personoplysninger kan forbedres yderligere, uden at de ønskede mål derved bringes i fare. Navnlige er den tilsynsførende betænkelig ved, at forslaget kan betragtes som en *lex specialis*, der regulerer behandlingen af personoplysninger indsamlet som led i OLAF-undersøgelser og dermed vil have forrang frem for anvendelsen af den generelle databeskyttelsesramme, der er indeholdt i forordning (EF) nr. 45/2001. Dette er særlig bekymrende, eftersom databeskyttelsesstandarderne i forslaget tilsyneladende uden begrundelse er ringere end standarderne i forordning (EF) nr. 45/2001.
8. For at undgå dette gives der i følgende afsnit en analyse af forslaget, som dels beskriver dets mangler og dels foreslår specifikke måder til at afhjælpe dem. Analysens sigte er naturligvis begrænset til kun at omfatte de bestemmelser, der har betydning for beskyttelse af personoplysninger, især artikel 1, nr. 5, 6, 7, hvorefter artikel 7a, 8 og 8a tilføjes eller ændres.

<sup>(1)</sup> EFT L 136 af 31.5.1999, s. 8.

<sup>(2)</sup> Nogle af de problemer, som forslaget søger at løse, er tidligere blevet rejst af Revisionsretten, af Europa-Parlamentet og af OLAF i forbindelse med kontorets egen vurdering af sine aktiviteter.

<sup>(3)</sup> Forslaget indeholder en række foranstaltninger til sikring af, at oplysningerne gives i alle retninger: fra OLAF til institutionerne og medlemsstaterne og omvendt.

## II. ANALYSE AF FORSLAGET

### II.1. Gennemgang af forslaget artikel for artikel

#### II.1.a. Princippet om oplysningernes pålidelighed

9. Princippet om oplysningernes pålidelighed, der stadfæstes i artikel 4 i forordning (EF) nr. 45/2001, omfatter forskellige specifikke aspekter. I henhold til dette princip skal personoplysninger navnlig være korrekte, de skal være objektive og skal også være fuldstændige og ajourførte. Dernæst må oplysningerne ikke omfatte mere end, hvad der kræves, og være tilstrækkelige, således at der er en forbindelse mellem oplysningerne og det formål, hvortil de skal anvendes. I forslaget indgår princippet om oplysningernes pålidelighed i artikel 1, nr. 5, hvorved der indsættes artikel 7a, stk. 1, ifølge hvilket OLAF skal fremskaffe såvel belastende som diskulperende oplysninger.
10. Den tilsynsførende bifalder indsættelsen af forpligtelsen til at fremskaffe såvel belastende som diskulperende oplysninger vedrørende den pågældende person, fordi den angår nøjagtigheden og fuldstændigheden af de oplysninger, der behandles, og således bidrager til efterlevelse af princippet om oplysningernes pålidelighed og derved styrker de generelle databeskyttelsesgarantier som led i OLAF-undersøgelser.

#### II.1.b. Ret til underretning

11. Ifølge denne ret, skal de personer, der indsamler personoplysninger, underrette de fysiske personer, som oplysningerne vedrører, om det forhold, at oplysninger om dem indsamles og behandles. De pågældende personer har endvidere ret til at blive underrettet om bl.a. formålene med behandlingen, modtagerne af oplysningerne og de særlige rettigheder, som fysiske personer har krav på som registrerede. Forpligtelsen til at give underretning om behandling af en persons oplysninger skal sikre, at behandlingen af personens personoplysninger er retfærdig, og er samtidig en uundværlig garanti for fysiske personers rettigheder. I forslaget anerkendes denne ret i artikel 1, nr. 5, hvorefter artikel 7a, stk. 2, første afsnit, indsættes, samt i artikel 1, nr. 7, hvorefter artikel 8a indsættes.
12. Den tilsynsførende bifalder indsættelsen af artikel 7a, stk. 2, første afsnit, og artikel 8a, da de i forbindelse med OLAF-undersøgelserne bidrager til overholdelsen af den ret til underretning i forbindelse med databeskyttelse, der er indeholdt i artikel 11 og 12 i forordning (EF) nr. 45/2001.
13. Ud over retten til at blive underrettet om behandlingen af ens egne personoplysninger fastsættes det i artikel 11 og 12, der vedrører situationer, hvor personoplysningerne er indsamlet henholdsvis direkte hos den registrerede og hos tredjemand, hvilke oplysninger der nødvendigvis skal gives til de pågældende personer, således at de kan få nøjagtige og fuldstændige oplysninger om, at der er indledt en behandling, der vedrører dem. Disse oplysninger omfatter bl.a. de formål, hvortil personoplysningerne anvendes, de potentielle modtagere af oplysningerne og retten til indsigt i oplysningerne.
14. Desværre indeholder hverken artikel 7a, stk. 2, første afsnit, eller artikel 8a tilsvarende krav om underretning som i artikel 11 og 12 i forordning (EF) nr. 45/2001, og det angives derfor ikke, hvilke oplysninger de pågældende personer skal have for at sikre en retfærdig behandling. Den tilsynsførende mener, at artikel 7a, stk. 2, første afsnit, og artikel 8a bør være i overensstemmelse med artikel 11 og 12 i forordning (EF) nr. 45/2001. Med henblik herpå foreslår den tilsynsførende, at der i artikel 7a, stk. 2, første afsnit, og artikel 8a indsættes en eksplicit henvisning til anvendelsen af artikel 11 og 12 i forordning (EF) nr. 45/2001.
15. Den tilsynsførende mener, at der uden en henvisning til artikel 11 og 12 vil opstå en uklar retstilstand. Forslaget ville faktisk skabe et lovgrundlag for retten til underretning som led i OLAF-undersøgelser, der ville være forskelligt fra det generelle lovgrundlag i artikel 11 og 12 i forordning (EF) nr. 45/2001. Desværre ville et sådant grundlag give færre databeskyttelsesgarantier end det generelle grundlag. Den tilsynsførende kan ikke se nogen begrundelse for dette uheldige resultat.

16. Forslagets artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 8a, stk. 2, indeholder en bestemmelse om, at deres anvendelse kan fraviges, hvis meddelelsen af underretningen ville være til skade for undersøgelsen. Ifølge denne undtagelse kan OLAF's generaldirektør udsætte opfyldelsen af forpligtelsen til at opfordre den personligt implicerede person til at fremsætte sine bemærkninger.
17. Den tilsynsførende noterer sig, at muligheden for at begrænse meddelelse af underretning i visse særlige tilfælde svarer til artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001, der indeholder visse begrænsninger af denne ret, bl.a. hvis en sådan begrænsning er nødvendig af hensyn til i) forebyggelse og efterforskning af straf-felovsovertrædelser, ii) økonomiske eller finansielle interesser hos en medlemsstat eller De Europæiske Fællesskaber samt iii) beskyttelse af den registrerede eller af andres rettigheder eller frihedsrettigheder.
18. Den tilsynsførende noterer sig, at begrænsningen af retten til underretning i henhold til artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001 er ledsaget af forskellige databeskyttelsesgarantier. Især hedder det i artikel 20, stk. 3, at den registrerede, såfremt en begrænsning anvendes, skal underrettes om de vigtigste bevæggrunde hertil og om sin ret til at henvende sig til den europæiske tilsynsførende for databeskyttelse. Meddelelsen af sådanne oplysninger kan udsættes, hvis dette ville være til skade for undersøgelsen.
19. I forslaget er de bestemmelser, der indfører begrænsninger af retten til underretning, imidlertid ikke ledsaget af de databeskyttelsesgarantier, der er fastsat i artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001. I forbindelse med OLAF-undersøgelser fastsættes der således begrænsninger af retten til underretning uden de garantier, der finder anvendelse i henhold til den generelle databeskyttelsesramme, hvilket den tilsynsførende finder uhensigtsmæssigt. For at løse denne situation foreslår den tilsynsførende, at begrænsningen af retten til underretning i artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 8a sammenkædes med garantierne i artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001.

#### II.1.c. *et til indsigt*

20. Retten til indsigt giver fysiske personer mulighed for at få at vide, om oplysninger om vedkommende er genstand for behandling, og hvilke former for oplysninger der er tale om. Forslaget anerkender dette i artikel 1, nr. 5, hvorefter artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 7a, stk. 3, indsættes.
21. Ovennævnte ændringer, dvs. artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 7a, stk. 3, giver en person, der mistænkes for at have begået strafbare handlinger, ret til at få oplysning om alle forhold, der vedrører den pågældende. Det fastsættes mere konkret, hvordan denne ret skal udøves i forbindelse med OLAF's undersøgelser. For det første vil oplysningerne blive stillet til rådighed, *efter afslutningen af en undersøgelse*, dvs. når efterforskningen er slut. For det andet vil de blive givet i form af et resumé af de forhold, der vedrører den pågældende. Desuden vil der også blive givet adgang gennem et referat af samtalen med den mistænkte person.
22. Den tilsynsførende hilser det velkommen, at artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 7a, stk. 3, bliver indsat, da de i forbindelse med OLAF's undersøgelser giver den ret til indsigt i forbindelse med databeskyttelse, der er fastlagt i artikel 13 i forordning (EF) nr. 45/2001. Dog finder den tilsynsførende, at den måde, hvorpå denne ret anerkendes i forslaget, bør forbedres. Den tilsynsførende er bange for, at retten til indsigt i henhold til det foreliggende forslag er mere begrænset end den tilsvarende ret i henhold til forordning (EF) nr. 45/2001.
23. I henhold til forordning (EF) nr. 45/2001 kan fysiske personer som generelt princip gøre brug af retten til indsigt i oplysninger om dem selv, medmindre der opstår et af de særlige tilfælde, der nævnes i artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001, og som gør det berettiget at begrænse retten til indsigt. I så fald kan retten til indsigt begrænses, indtil omstændighederne ændrer sig.
24. Den tilsynsførende noterer sig, at forslaget ikke anerkender anvendelsen af retten til indsigt som generelt princip. Det er i stedet forudsat i forslaget, at der skal gives ret til indsigt i *visse trin under proceduren og i forbindelse med visse dokumenter*. Det kan i et vist omfang siges, at retten til indsigt i henhold til forslaget har både tidsmæssige og indholdsmæssige begrænsninger.
25. Faktisk kan der i henhold til artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, kun gives adgang til indsigt *efter afslutningen af en undersøgelse*, når den pågældende får et resumé af de forhold der vedrører den pågældende, og når der har fundet en samtale sted mellem den pågældende og OLAF, og der er udarbejdet et referat af samtalen. Bortset fra disse to trin i proceduren er der generelt ikke adgang til personoplysninger. Med hensyn til det materiale, der gives adgang til, konstaterer den tilsynsførende, at der efter forslaget kun kan gives adgang i forbindelse med resuméet af de forhold, der vedrører den pågældende, og referatet af samtalen, jf. henholdsvis artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 7a, stk. 3. Der gives ikke adgang til andre oplysninger, der måtte indehaves om den pågældende, herunder kopier af dokumenter, e-post, telefonsamtaler, osv.

26. Den tilsynsførende er enig i forslaget for så vidt angår, at adgang til personoplysninger er relevant i de to proceduremæssige trin, og med hensyn til de to dokumenter, der nævnes i forslaget, og hilser det velkommen, at forslaget anerkender en sådan ret under disse omstændigheder. Dog finder den tilsynsførende, at forslaget som et generelt princip også burde anerkende retten til indsigt i andre tilfælde end de to, der nævnes udtrykkeligt i forslaget.
27. Den tilsynsførende er klar over, at der kan være en vis modstand mod som hovedregel at anerkende retten til indsigt, så længe en undersøgelse er i gang. Den tilsynsførende skal imidlertid erindre om, at OLAF i medfør af artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001 kan udsætte adgangen til indsigt, hvis det i visse sager er nødvendigt at holde undersøgelsen fortrolig. OLAF kan således anvende artikel 20 til at udsætte adgangen til indsigt f.eks. af hensyn til forebyggelse og efterforskning af straffelovsovertrædelser og andre overtrædelser. Hvis der som et generelt princip gives ret til indsigt, vil det derfor ikke være til hinder for, at en sådan ret underlægges ad hoc-begrænsninger, hvis de ovenfor skitserede grunde opstår.
28. På baggrund af ovenstående og for at sikre, at der i et efterforskningsforløb findes en faktisk ret til indsigt, som også anerkender mulighederne for at begrænse denne ret, foreslår den tilsynsførende, at der i forslaget indsættes en tydelig henvisning til, at fysiske personer har ret til at få indsigt i de personoplysninger, der findes om dem i en sag, der efterforskes af OLAF. Mere konkret mener den tilsynsførende, at en bestemmelse i stil med følgende bør indsættes mellem første og andet afsnit i artikel 7a, stk. 2: »Enhver, der er omfattet af en undersøgelse, har ret til indsigt i de personoplysninger, der vedrører den pågældende selv, og som indsamles under efterforskningen. Denne ret kan underlægges begrænsninger i henhold til artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001«.
29. Med dette afsnit vil retten til indsigt blive fastslået som et generelt princip. Dermed opnås der ikke alene konsekvens, men fysiske personer, der er berørt af OLAF's undersøgelser, vil heller ikke blive omfattet af en mindre gunstig ordning for så vidt angår adgangen til personoplysninger.

#### II.1.d. Ret til berigtigelse

30. Retten til indsigt er en forudsætning for retten til berigtigelse. Når enkeltpersoner har haft adgang til indsigt i oplysningerne om dem og til at konstatere, om oplysningerne er korrekte og behandlingen af dem lovlig, giver retten til berigtigelse dem adgang til at kræve ufuldstændige eller urigtige oplysninger berigtiget.
31. I henhold til forslaget fastsættes der regler om retten til berigtigelse sammen med retten til indsigt. Både artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, og artikel 7a, stk. 3, der indsættes i medfør af artikel 1, nr. 5, giver den, der mistænkes for at have begået en overtrædelse, mulighed for at fremsætte sine bemærkninger.
32. Den tilsynsførende noterer sig, at forslaget strengt taget ikke indeholder nogen ret til berigtigelse som sådan. I stedet giver forslaget ret til at »fremsætte bemærkninger« og »godkende referatet eller fremsætte bemærkninger hertil« (i begge tilfælde for så vidt angår personoplysninger). Den tilsynsførende mener, at disse privilegier svarer til retten til berigtigelse og er i tråd med artikel 14 i forordning (EF) nr. 45/2001, der udstikker den retlige ramme for retten til at få berigtiget urigtige oplysninger. Den tilsynsførende er af den opfattelse, at det i forbindelse med OLAF's undersøgelser ikke kan lade sig gøre at give fysiske personer mulighed for uden videre at »berigtige« oplysninger, som de finder ufuldstændige eller urigtige, af den indlysende grund, at undersøgelse af, om oplysninger er urigtige, i mange tilfælde vil indgå i efterforskningen. Det er grunden til, at der i denne sammenhæng, som det sker i forslaget, kan gives ret til berigtigelse ved at lade den pågældende tilkendegive sine synspunkter og fremsætte bemærkninger til de personoplysninger, der er tale om.
33. Desuden mener den tilsynsførende, at ovenstående bemærkninger vedrørende forslagens regler om retten til indsigt også må gælde tilsvarende for retten til berigtigelse. Faktisk lider retten til berigtigelse i det foreliggende forslag af de samme mangler som dem, der beskrives ovenfor med hensyn til retten til indsigt: forslaget anerkender ikke retten til berigtigelse som et generelt princip. I stedet bliver retten til berigtigelse i urimelig grad begrænset til resuméet af påstandene og referatet af en samtale..
34. Den tilsynsførende mener, at forslaget burde anerkende retten til berigtigelse som et generelt princip og ikke som en delvis ret. Den tilsynsførende foreslår derfor, at der i forslaget indsættes en bestemmelse, der anerkender retten til berigtigelse. Mere konkret bør følgende indsættes efter »Enhver, der er omfattet af en undersøgelse, har til enhver tid ret til indsigt i de personoplysninger, der vedrører den pågældende selv, og som indsamles under efterforskningen« »og til at fremsætte bemærkninger med hensyn til, om oplysningerne er urigtige eller ufuldstændige«. Den tilsynsførende skal erindre om, at OLAF under anvendelse af artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001 stadig kan begrænse retten til berigtigelse af hensyn til forebyggelse og efterforskning af, sikring af bevis for og retsforfølgning af straffelovsovertrædelser.

35. Artikel 7a, stk. 2, tredje afsnit, giver mulighed for at fravige retten til indsigt og berigtigelse. Som allerede nævnt vedrørende begrænsningen af retten til underretning bør sådanne begrænsninger ledsages af den beskyttelse, der gælder i forbindelse med artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001. Den tilsynsførende foreslår derfor, at begrænsningen af disse rettigheder i henhold til forslaget knyttes til en udtrykkelig henvisning til artikel 20.

#### II.1.e. *Udveksling af personoplysninger*

36. Forslaget gør det muligt at udveksle personoplysninger mellem de europæiske institutioner indbyrdes og med medlemsstaternes myndigheder. Faktisk er et af forslagetets formål at udbygge udvekslingen af oplysninger mellem OLAF og myndighederne både i EU og i medlemsstaterne.
37. Den tilsynsførende vil i den forbindelse gerne fremhæve, at en sådan udveksling kun bør tillades i det omfang, det er nødvendigt i den specifikke sag for at opfylde undersøgelsens formål. Den tilsynsførende skal desuden minde om, at i overensstemmelse med artikel 7 i forordning (EF) nr. 45/2001 må modtageren kun gøre personoplysningerne til genstand for behandling til de formål, hvortil de er videregivet.
38. Forslaget indeholder ikke bestemmelser om udveksling af personoplysninger med tredjelande eller om internationalt samarbejde. Det kan imidlertid i denne sammenhæng antages, at et sådant samarbejde vil kunne finde sted. Den tilsynsførende vil i den forbindelse gerne fremhæve, at en sådan udveksling kun bør tillades, hvis tredjelandet sikrer en passende grad af beskyttelse af personoplysningerne, eller hvis videregivelsen er omfattet af en af de undtagelser, der er nævnt i artikel 9, stk. 6, i forordning (EF) nr. 45/2001. Den tilsynsførende skal desuden erindre om, at disse regler også gælder for udveksling af oplysninger mellem OLAF og EU-institutioner og -organer, der ikke er fællesskabsorganer, såsom Europol eller Eurojust. Den tilsynsførende håber, at der i sådanne tilfælde vil blive vedtaget passende lovgivning, der anerkender, at de regler om databeskyttelse, der gælder for sådanne institutioner, er tilstrækkelige, hvorved det vil blive lettere at videregive oplysninger til dem i overensstemmelse med artikel 9, stk. 2, i forordning (EF) nr. 45/2001. Subsidiært kunne der vedtages ny lovgivning, som fastslår, at deres databeskyttelsesordning svarer til den, der gælder for fællesskabsinstitutioner og -organer, jf. artikel 7 i forordning (EF) nr. 45/2001, hvilket også vil betyde, at restriktionen med hensyn til videregivelse af data til sådanne institutioner fjernes.

#### II.1.f. *Overholdelse af forordning (EF) nr. 45/2001*

39. Forslaget ændrer artikel 8, stk. 3, så der indsættes en specifik henvisning til forordning (EF) nr. 45/2001. Den tilsynsførende hilser ændringen af artikel 8, stk. 3, velkommen, da denne ændring bekræfter, at forordning (EF) nr. 45/2001 automatisk gælder, hvis det i forslaget ikke er nærmere angivet, hvordan databeskyttelseskravene skal anvendes i forbindelse med OLAF's undersøgelser.
40. Dog finder den tilsynsførende, at artikel 8, stk. 3, i sig selv, dvs. uden de ændringer, der foreslås i denne udtalelse, ikke er tilstrækkelig til at sikre et niveau for beskyttelse af personoplysninger, der mindst svarer til niveauet i forordning (EF) nr. 45/2001. Artikel 8, stk. 3, er ikke nok i sig selv, fordi det kunne forstås sådan, at det kun er relevant, når det ikke i forslaget er nærmere angivet, hvordan databeskyttelseskravene skal anvendes i forbindelse med OLAF's undersøgelser. Hvis det i forslaget er specificeret, hvordan databeskyttelseskravene skal anvendes, og der i den forbindelse fastsættes en mindre beskyttende databeskyttelsesordning, vil en sådan utilfredsstillende ordning imidlertid kunne antages at have forrang frem for den generelle databeskyttelse, der er fastsat i forordning (EF) nr. 45/2001. De specifikke ændringer, der er foreslået ovenfor, vedrørende indsættelse af konkrete henvisninger til forordning (EF) nr. 45/2001, har til formål at undgå en sådan fortolkningsrisiko.

### III. SUPPLERENDE BEMÆRKNINGER

#### III.1. **Beskyttelse af informanter**

41. Den tilsynsførende er helt enig i forslaget med hensyn til, at det for at opnå større åbenhed er nødvendigt at sikre informanter tilstrækkelige oplysninger, og hilser det velkommen, at der i henhold til forslaget bliver pligt til at give informanter oplysninger om, hvorvidt der skal indledes en undersøgelse.

42. Den tilsynsførende anbefaler, at informanternes identitet holdes fortrolig under OLAF's efterforskning og efterfølgende. Den tilsynsførende mener derfor, at det ville være hensigtsmæssig, at der i forslaget blev indsat en ny bestemmelse, der sikrer informanternes fortrolighed. De nuværende garantier (Kommissionens meddelelse SEK/2004/151/2) forekommer ikke at være tilstrækkelige ud fra et juridisk synspunkt. Den tilsynsførende bemærker, at en sådan bestemmelse vil være i tråd med den udtalelse fra Artikel 29-gruppen vedrørende Beskyttelse af Personoplysninger, der omhandler anvendelsen af EU's databeskyttelsesregler på interne ordninger for rapportering af uregelmæssigheder (<sup>1</sup>).

#### IV. KONKLUSIONER OG HENSTILLINGER

43. Den tilsynsførende hilser forslaget velkommen, da det præciserer de proceduremæssige garantier, der tilkommer fysiske personer, der er berørt af OLAF's undersøgelser, herunder beskyttelse af personoplysninger vedrørende de pågældende.
44. For så vidt angår sikring af fysiske personers ret til beskyttelse af personoplysninger vedrørende dem selv og retten til privatlivets fred finder den tilsynsførende, at forslaget for størstedelens vedkommende indeholder forbedringer i forhold til den nuværende retlige ramme. Som eksempler på forbedringer kan nævnes artikel 7a, stk. 2, første afsnit, og artikel 8a, da de bidrager til respekt for *retten til underretning*, og artikel 7a, stk. 2, andet afsnit, samt artikel 7a, stk. 3, der bekræfter anvendelsen af en delvis *ret til indsigt og berigtigelse* i forbindelse med OLAF's undersøgelser.
45. Den tilsynsførende hilser det desuden velkommen, at forslaget anerkender, at forordning (EF) nr. 45/2001 gælder for al databehandling, der foretages i forbindelse med OLAF's undersøgelser, da det vil bidrage til at sikre en konsekvent og ensartet anvendelse af reglerne om beskyttelse af fysiske personers grundlæggende rettigheder og frihedsrettigheder med hensyn til behandling af personoplysninger.
46. Selv om den tilsynsførende har forståelse for de ændringer, der har til formål at styrke de ovenfor skitserede proceduremæssige rettigheder og databeskyttelsesrettigheder, er han betænkelig ved, at de fleste foreslåede ændringer ikke når op på de minimumsstandarder for databeskyttelse, der findes i forordning (EF) nr. 45/2001. Den tilsynsførende er betænkelig ved, at forslaget kan anses for at have forrang frem for anvendelsen af den generelle databeskyttelsesramme i forordning (EF) nr. 45/2001; dette ville medføre en uacceptabel udvanding af databeskyttelsesstandarderne i forbindelse med OLAF-undersøgelser. Efter den tilsynsførendes opfattelse er dette særlig bekymrende på baggrund af den følsomme karakter af den type oplysninger, der kan indsamles som led i OLAF-undersøgelser. For at undgå dette anmoder den tilsynsførende om, at EF-lovgiveren tager hensyn til følgende spørgsmål og foretager de tilsvarende ændringer i forslaget for at løse dem:
47. Mangler med hensyn til retten til underretning i forbindelse med OLAF-undersøgelser:

Underretning af de pågældende personer for at sikre en retfærdig behandling af personoplysninger er en uundværlig garanti, som ikke bør anfægtes urimeligt, således som det sker i forslaget. For at undgå dette bør forslaget ændres således:

- i) Artikel 7a, stk. 2, første afsnit, og artikel 8a bør indeholde en eksplicit henvisning til artikel 11 og 12 i forordning (EF) nr. 45/2001 for at sikre en retfærdig behandling af personoplysninger.
- ii) Begrænsningen af retten til underretning i artikel 7a, stk. 2, første afsnit, og artikel 8a, stk. 2, bør sammenkædes med garantierne i artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001.

48. Mangler med hensyn til retten til aktindsigt i forbindelse med OLAF-undersøgelser:

At give ret til indsigt i personoplysninger, således at de pågældende personer kan få at vide, om der behandles oplysninger, som vedrører dem selv, er en hovedhjørneste for respekten for personoplysninger. For effektivt at sikre retten til indsigt bør forslaget ændres således:

- i) Der bør tilføjes en ny bestemmelse, hvor man som generelt princip anerkender retten til indsigt i de personoplysninger, der er indsamlet som led i OLAF-undersøgelser. Bestemmelsen kan indsættes mellem første og andet afsnit i artikel 7a, stk. 2, og kan affattes således: »Enhver, der er omfattet af en undersøgelse, har ret til indsigt i de personoplysninger, der vedrører den pågældende selv, og som indsamles under efterforskningen. Denne ret kan underlægges begrænsninger i henhold til artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001.«.

(<sup>1</sup>) Udtalelse 1/2006 om anvendelsen af EU's databeskyttelsesregler på interne ordninger for rapportering af uregelmæssigheder på områderne regnskabsføring, intern regnskabskontrol, revision, bekæmpelse af korruption samt kriminalitet i bank- og finanssektoren (00195/06/DA WP 117).

49. Mangler med hensyn til retten til berigtigelse i forbindelse med OLAF-undersøgelser:

Retten til at berigtige urigtige eller ufuldstændige oplysninger er en naturlig følge af retten til indsigt i personlysninger og er således en hovedhjørneste for retten til beskyttelse af personoplysninger. Der bør kun fastsættes begrænsninger af retten til berigtigelse i det omfang, de er tilladt i henhold til forordning (EF) nr. 45/2001. Forslaget indeholder yderligere begrænsninger, der bør undgås på følgende måde:

- i) Der bør tilføjes en bestemmelse om, at mistænkte generelt har ret til at fremsætte deres synspunkter vedrørende enhver oplysning, der vedrører dem selv, undtagen hvis en undtagelse i henhold til artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001 finder anvendelse. Navnlig bør det efter bestemmelsen om, at enhver, der er omfattet af en undersøgelse, til enhver tid har ret til indsigt i de personoplysninger, der vedrører den pågældende selv, og som indsamles under efterforskningen, tilføjes, at en person efterfølgende har ret til at »fremsætte bemærkninger med hensyn til, om personoplysningerne er urigtige eller ufuldstændige«.
  - ii) Den tilsynsførende foreslår, at begrænsningen af retten til indsigt og berigtigelse i artikel 7a, stk. 2, tredje afsnit, sammenkædes med garantierne i artikel 20 i forordning (EF) nr. 45/2001.
50. Ud over ovenstående finder den tilsynsførende det hensigtsmæssigt, at forslaget også indeholder et nyt stykke, der sikrer informanter fortrolighed.

Udfærdiget i Bruxelles, den 27. oktober 2006

Peter HUSTINX  
Den Europæiske Tilsynsførende for  
Databeskyttelse

---