Hej Linne

Datatilsynets vejledning rejser desværre flere spørgsmål end den besvarer efter min opfattelse.

Der er umiddelbart fire muligheder for at behandle billeder:

1. Myndighedsopgave/samfundsmæssig interesse,

2. Samtykke,

3. Kontrakt (såkaldt modelkontrakt)

4. interesseafvejningsreglen (kun når der ikke er tale om myndighedsudførelse).

1. Myndighedsopgaver/samfundsmæssig interesse

GDPR artikel 6, stk. 1, litra e, er relevant at vurdere i de situationer, hvor Ishøj Kommune udfører myndighedsopgaver (afgørelser og beslutninger og faktisk forvaltningsvirksomhed som f.eks. service, pasning, undervisning, pleje mv. i henhold til lovgivning). Art. 6 stk. 1, litra e, giver således hjemmel til at behandle almindelig persondata (brug af billeder), hvis det er nødvendigt for udførelse af en opgave i samfundet interesse eller nødvendigt for udførelse af en myndighedsopgave. Hvis I på baggrund af en konkret vurdering finder holdepunkt for, at brug af billeder ligger inden for, hvad der er nødvendigt for udførelse af en enten opgaver samfundets interesse eller nødvendigt for udførelse af en myndighedsopgaver, så kan artikel 6, stk. 1 litra e, anvendes som hjemmel. Et tænkt eksempel kunne f.eks. være, at hvis det følger af regler, som kommunen er underlagt, at pædagoger skal dokumentere aktiviteter med børn, da ville artikel 6, stk. 1, litra e, finde anvendelse.

2. Samtykke

Hvis I ikke på baggrund af en konkret vurdering finder holdepunkt for at artikel 6, stk. 1, litra e, giver hjemme til brug af billeder, vil I kunne indhente samtykke før brug af billeder. Børn kan godt give samtykke, hvis har fornøden modenhed til at forstå konsekvenserne af deres samtykke. Dette beror på en individuel konkret vurdering af hver enkelt barns modenhed. Forældre til mindreårige kan give samtykke på vegne af barnet.

3. Kontrakt

Datatilsynet i en sag fra 2018 har truffet afgørelse om, at der er hjemmel til at bruge billeder, hvis det er nødvendigt af hensyn til opfyldelse af en kontrakt, som den registrerede er part i. Hjemlen følger af GDPR artikel 6, stk. 1, litra b. En myndighed kan således indgå en kontrakt med den registrerede om brug af billeder af den registrerede, hvilket vil give myndigheden mulighed for at bruge og offentliggøre billeder med hjemmel i artikel 6, stk. 1, litra b, hvis dette ligger inden for aftalen/kontrakten. For at anvende denne hjemmel skal der være indgået en gyldig aftale i henhold til aftaleloven. Jeg anbefaler imidlertid ikke at indgå kontrakt med registrerede om brug af billeder af den registrerede, når der er tale om billeder af børn. Børn under 18 er umyndige efter værgemålsloven, og jeg vurderer ikke, at aftaler mellem en myndighed og børn om brug af deres billeder vil være en kontrakt i den forstand, som det angiveligt er ment efter GDPR artikel 6, stk. 1, litra b. Forældremyndighedsindehavere vil muligvis kunne indgå aftaler, jf. værgemålsloven, men jeg mener ikke det er hensigtsmæssigt, at en myndighed begiver sig ind i en sådan gråzone, som rejser en række GDPR retlige problemstillinger (hvad gælder f.eks. hvis børnene på et tidspunkt gør brug af deres rettigheder som registrerede?).

4. Interesseafvejningsreglen

Hvis Ishøj Kommunes ønsker at bruge billeder på områder, hvor Ishøj Kommune ikke udfører myndighedsopgaver (f.eks kultur og lign.), vil der være hjemmel til at bruge billeder efter artikel 6, stk. 1, litra f, hvis Ishøj Kommune ved brugen af billeder forfølger en legitim interesse, som vejer tungere end den registreredes interesser eller grundlæggende rettigheder og frihedsrettigheder, der kræver beskyttelse af personoplysninger. For at bruge interesseafvejningsreglen skal der foretages en konkret vurdering af formål med brug af billeder, billedernes karakter (er der noget ved billedet som kan virke krænkende ved brug), den registrerede (voksen eller barn?) måden billedet bruges  (internt, eksternt, sociale medier?), beskyttelsen af billeder osv.. Vurdering skal falde ud til at kommunens interesse vejer tungere end den registreredes interesser, grundlæggende rettigheder og frihedsrettigheder.

Venlig hilsen

**Daniel Soelberg Bach**
Databeskyttelsesrådgiver



Økonomi- og Digitaliseringscenter
2630  Taastrup
DanielBa@htk.dk