

**Dictamen en relació amb la consulta formulada per un Consorci sobre el lliurament d'una còpia de contractes laborals del personal del centre a la Intervenció General de la Generalitat als efectes de dur a terme l'auditoria anual**

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit en el que es demana que l'Autoritat emeti un dictamen per valorar si el lliurament d'una còpia de contractes laborals del personal del centre a la Intervenció General de la Generalitat als efectes de dur a terme l'auditoria anual, pot suposar una vulneració de la legislació sobre protecció de dades.

En concret, exposa que atès que hi ha dades qualificades com a sensibles i que es tracta d'un fitxer privat, pot resultar contrari a l'art. 31 i 156 EAC, la L.O. 15/1999 i el R. Decret 1720/2007.

Analitzada la consulta, que no s'acompanya de cap altra documentació, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el següent dictamen:

I

(...)

II

Per analitzar la qüestió plantejada a la consulta escau en primer lloc recordar que un dels principis fonamentals en matèria de protecció de dades de caràcter personal és el principi de finalitat, en virtut del qual les dades només poden ser utilitzades en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut (art. 4.1 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), sense que puguin utilitzar-se per a finalitats incompatibles amb aquelles (art. 4.2 LOPD) i sense que es puguin comunicar a terceres persones o entitats si no es compta amb el consentiment de les persones afectades o una norma amb rang legal que habiliti la cessió (art. 11 LOPD).

En el cas que ens ocupa, la qüestió plantejada comporta clarament una comunicació de dades per part del responsable del tractament (ConSORCI) a una tercera entitat (Generalitat de Catalunya, a través de la Intervenció General). Caldrà determinar si la finalitat per a la qual es comuniquen les dades resulta compatible amb aquella per a la qual es van recollir, i, en concret caldrà veure si aquesta comunicació disposa de l'habilitació suficient.

Els Estatuts del Consorci estableixen que el Consorci disposa, entre d'altres recursos econòmics, de les subvencions anuals que, per al seu funcionament i a càrrec dels seus pressupostos, li atorgarà la Generalitat de Catalunya (art. 17.b). D'altra banda, aquestes mateixos estatuts estableixen que el control financer del consorci es realitzarà *"d'acord amb allò que estableix l'article 71 del Decret legislatiu 9/1994, de 13 de juliol, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de finances públiques de Catalunya. No obstant això, el Consell de Govern establirà el sistema de control intern de tots els actes i documents dels quals puguin*

*derivar drets i obligacions de contingut econòmic, d'acord amb les disposicions que sobre la matèria dicti la Generalitat” .*

A l'actualitat, la referència a l'article 71 del Decret legislatiu 9/1994, cal entendre-la feta a l'article 71 del text refós de la Llei de finances públiques de Catalunya (en endavant Llei de finances públiques), aprovat pel Decret legislatiu 3/2002, de 24 de desembre, el qual estableix:

*“1. Les entitats públiques, les empreses societàries individuals i les persones que gaudeixen de subvencions corrents, préstecs, avals i altres ajuts de la Generalitat, o si s'escau, de les entitats autònomes i empreses públiques que en depenen, són objecte de control financer mitjançant la forma d'auditoria sota la direcció de la Intervenció General.*

(...)

*8. Les actuacions de control a què es refereix aquest article han de comprendre una auditoria financera i de regularitat a fi de comprovar que l'actuació de l'entitat s'ha ajustat a la legalitat vigent i a les directrius del Govern i del Departament d'Economia i Finances que li siguin aplicables, i també que les transferències rebudes de la Generalitat s'han aplicat a les finalitats previstes; en cas contrari, poden incloure la proposta de les mesures d'ajust i de compensació que siguin pertinents.”*

D'altra banda, i atès que, com hem vist, d'acord amb els Estatuts del Consorci, aquest es nodreix, entre d'altres, de les subvencions que li atorgui l'Administració de la Generalitat, cal tenir en compte també altres previsions, com ara les previstes a l'article 90.bis.e) de la Llei de finances públiques, el qual estableix:

*“e) L'Administració de la Generalitat i els ens que conformen el seu sector públic no poden concedir subvencions o transferències a entitats els directius de les quals perceben remuneracions que, segons el criteri motivat de l'òrgan concedent, atenent les circumstàncies de l'entitat i del receptor de la remuneració, són manifestament desproporcionades. Aquesta regla es pot excepcionar de manera motivada, especialment en els casos de convenis de col·laboració per a programes específics d'interès públic que se signin amb entitats el finançament de les quals és majoritàriament privat. Per al compliment del que estableix aquest apartat, les entitats que sol·liciten subvencions han de donar publicitat a les dites retribucions en la memòria que s'adjunta amb llurs estats comptables.”*

### III

D'acord amb l'article 3.1 de la LOPD, constitueix cessió o comunicació de dades, als efectes de la LOPD, *“toda revelación de datos realizada a una persona distinta del interesado”*. Resulta obvi, per tant, que el lliurament o simplement la possibilitat de consultar els contractes del personal del Consorci per part del personal de la Intervenció General de la Generalitat, comporta una comunicació de dades.

La comunicació de dades de caràcter personal per part del responsable d'un fitxer a un tercer està sotmesa per la LOPD a l'exigència que aquesta comunicació estigui relacionada amb les funcions legítimes del cedent i el cessionari i que es compti amb el consentiment de les

persones afectades o, en el seu defecte, amb una habilitació en una norma amb rang de llei (art. 11 LOPD).

En el cas que ens ocupa les funcions que la Llei de finances públiques atribueix a la Intervenció general de la Generalitat pel que fa al control financer mitjançant la forma d'auditoria suposen una habilitació suficient per a la comunicació, atès que la necessitat de comprovació de la legalitat d'aquests contractes requereix que el personal que realitza la funció interventora tingui accés a la informació continguda en els contractes de personal de les entitats sotmeses al seu control, en la mesura que d'aquests contractes se'n deriven obligacions econòmiques sotmeses a fiscalització.

És més, ateses les previsions de l'article 90.bis.e) de la Llei de finances públiques, en el cas que el consorci sigui beneficiari de subvencions o transferències amb càrrec als pressupostos de la Generalitat, aquesta possibilitat d'accés derivaria no només de les previsions que acabem d'exposar, per tal de verificar la legalitat d'aquests contractes, sinó que, respecte del personal directiu, es pot accedir a la informació relativa a les seves retribucions en base al que estableix aquest article, llevat que aquesta previsió hagi estat excepció de forma motivada, especialment quan es tracti d'entitats finançades majoritàriament amb capital privat en què per raons d'interès públic s'hagin signat convenis de col·laboració per a programes específics d'interès públic.

#### IV

L'escrit de consulta, en realitat, no sembla qüestionar la possibilitat que la Intervenció de la Generalitat tingui accés a la informació continguda en els contractes sinó més aviat la possibilitat de lliurar-ne una còpia per incorporar-se a un fitxer extern al Consorci, d'acord amb el requeriment formulat per la Intervenció General. En concret, en l'escrit de consulta el Consorci manifesta la seva preocupació pel fet que entre aquesta informació hi pot haver dades sensibles, com també pel fet que aquestes dades es troben en fitxers de titularitat privada, *“ja que aquestes dades laborals no es troben dins l'àmbit de la potestat pública que pot exercir el Consorci”*.

Començant per aquesta darrera qüestió, això és, les consideracions que s'inclouen a la consulta sobre el fet que els contractes laborals formen part d'un fitxer privat del Consorci atès que *“no es troben dins l'àmbit de la potestat pública que pot exercir el Consorci”*, i que això podria suposar algun tipus d'impediment per la seva comunicació a la Intervenció general, hem d'aclarir que no és així, perquè ni el fitxer de personal del consorci pot ser considerat de titularitat privada, ni, de fet, això suposaria cap impediment a la possibilitat de comunicar les dades a la intervenció. Si bé la LOPD conté determinades previsions específiques per als fitxers de titularitat pública, aquest no seria el cas de l'article 11.2.a (article que, relacionat amb la Llei de finances públiques, habilita la comunicació en el present supòsit), que resulta d'aplicació tant als fitxers privats com als públics.

En qualsevol cas, sobre la naturalesa del fitxer, cal tenir en compte que el Reglament de desplegament de la LOPD (RLOPD), aprovat pel Reial decret 1720/2007, de 20 de desembre, defineix la titularitat pública o privada dels fitxers no en base al caràcter públic o privat de les funcions a les quals serveixen sinó en funció de la naturalesa de l'ens responsable del fitxer. En

concret l'art. 5.1 LOPD estableix els conceptes de fitxer de titularitat privada i de titularitat pública en els termes següents:

*“l) Fitxers de titularitat privada: fitxers els responsables dels quals siguin les persones, empreses o entitats de dret privat, amb independència de qui tingui la titularitat del seu capital o de la procedència dels seus recursos econòmics, així com els fitxers els responsables dels quals siguin les corporacions de dret públic, si és que aquests fitxers no estan estrictament vinculats a l'exercici de potestats de dret públic que els atribueix la seva normativa específica.*

*m) Fitxers de titularitat pública: els fitxers els responsables dels quals siguin els òrgans constitucionals o amb rellevància constitucional de l'Estat o les institucions autonòmiques amb funcions anàlogues a aquests òrgans, les administracions públiques territorials, així com les entitats o organismes que hi estan vinculats o en depenen i les corporacions de dret públic, sempre que la seva finalitat sigui l'exercici de potestats de dret públic.”*

Els consorcis no són entitats que puguin qualificar-se de naturalesa privada, atès que es tracta d'una figura prevista exclusivament en l'àmbit de les administracions públiques ( arts. 87 de la llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, 113 a 115 de la Llei 16/2010 i art. 6.5 de la llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú)), que si be poden incorporar la participació d'entitats privades sense ànim de lucre, han de ser qualificats com entitats de naturalesa pública. Per tant els fitxers del consorci seran en qualsevol cas de titularitat pública.

En relació amb el caràcter sensible de la informació, hem de dir que, per la informació de què disposem, no sembla que en el contracte de treball hi hagi de figurar necessàriament informació que pugui qualificar-se com a sensible, des del punt de vista de la normativa de protecció de dades. En aquest sentit, cal recordar que l'art. 7 de la LOPD qualifica com a dades especialment protegides les dades que revelen la ideologia, l'afiliació sindical, la religió, les creences, la salut o la vida sexual. No sembla que cap d'aquestes dades hagi de figurar en el contracte de treball, llevat del cas de dades relatives a la salut pel que fa a treballadors que puguin patir algun tipus de discapacitat que sigui rellevant en el moment de signar el contracte.

En el cas que sigui així, és a dir, que hi figuri dades de salut o altre dades sensibles d'algun dels treballadors que resultin innecessàries per a l'exercici de la funció de control atribuïda a la Intervenció General, certament la seva comunicació resultaria excessiva, però en canvi podria comunicar-se igualment el contracte, prèvia dissociació d'aquesta dada o de la informació que resulti excessiva.

Dit això, el fet que l'òrgan destinatari de la informació la inclogui en les seues propis fitxers no afectaria la legitimitat de la comunicació, sempre que la recopilació d'aquesta informació s'efectuï en el marc de les funcions atribuïdes a la Intervenció General. Segurament no resultaria justificat que la Intervenció general emmagatzemi en els seus fitxers i arxiu una còpia de tota la documentació amb transcendència econòmica que pot estar en disposició de les entitats auditades, però òbviament sí pot conservar aquella informació complementària a l'auditoria realitzada necessària per a la seva fonamentació. Així, si determinats contractes de treball resulten rellevants per a sustentar les conclusions a què arribi l'auditoria, la comunicació dels mateixos estaria habilitada per les funcions legalment reconegudes a la Intervenció general.

Això sens perjudici, és clar, que la Intervenció de la Generalitat haurà de donar compliment a la resta d'obligacions establertes a la normativa de protecció de dades (aprovació i notificació de fitxers, principi de qualitat, mesures de seguretat etc.) i en especial al deure de confidencialitat respecte a les dades a què hagi pogut tenir accés en exercici de les seves funcions (art. 10 LOPD).

D'acord amb les consideracions fetes en aquests fonaments jurídics en relació amb la consulta plantejada sobre la possibilitat que el lliurament d'una còpia de contractes laborals del personal del centre a la Intervenció General de la Generalitat als efectes de dur a terme l'auditoria anual pugui suposar una vulneració de la legislació de protecció de dades personals, es fan les següents,

## **Conclusions**

La comunicació a la Intervenció de la Generalitat de dades de caràcter personal incloses a contractes laborals del personal del consorci que formula la consulta, i fins i tot també el lliurament d'una còpia dels contractes necessaris per a l'elaboració de l'auditoria troba habilitació a l'article 11.2.a) de la LOPD en relació amb les previsions de la Llei de Finances Públiques de Catalunya, pel que fa a la realització de l'auditoria financera i de regularitat.

Tot i que no és previsible que aquests contractes continguin informació que, des del punt de vista de la normativa de protecció de dades, es pugui qualificar com a sensible, en el cas que s'hi incloguin dades especialment protegides que no tinguin transcendència a efectes del control financer, es podrà comunicar la resta de la informació, prèvia dissociació de les dades sensibles.

Tot això sens perjudici del compliment per part de la Intervenció de la Generalitat de la resta d'obligacions imposades per la normativa de protecció de dades, en especial el deure de confidencialitat.

Barcelona, 10 de desembre de 2010