

Informe en relació amb el Projecte d'Ordre per la qual es regula el funcionament i s'aprova l'aplicació del Registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya.

El conseller d'Economia i Coneixement presenta a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades el projecte d'Ordre per la qual es regula el funcionament i s'aprova l'aplicació del Registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya, per tal que l'Autoritat emeti el seu parer al respecte.

La tramesa s'acompanya d'una còpia del projecte de disposició que inclou una exposició de motius, set articles, una disposició addicional, dues disposicions transitòries, una disposició derogatòria, i un annex, així com de la Memòria general i de la Memòria d'avaluació de l'impacte de les mesures proposades.

(...)

Fonaments jurídics

I

(...)

II

L'article 1.1 del Projecte regula l'àmbit d'aplicació del Registre que l'estén a l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic, incloses les universitats catalanes i demés entitats subjectes al Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic (TRLCSP). Aquest article disposa que s'inscriuran en aquest Registre les dades bàsiques de tots els contractes que s'adjudiquin per part d'aquestes entitats subjectes al TRLCSP, així com, en el seu cas, les seves modificacions, pròrrogues, variacions de terminis o de preus i les extincions.

En relació amb aquesta previsió, l'article 333.3 del TRLCSP obliga els òrgans de contractació de totes les administracions públiques i demés entitats incloses en l'àmbit d'aplicació d'aquesta llei, a comunicar al Registre de contractes del sector públic, per a la seva inscripció, les dades bàsiques dels contractes adjudicats així com, en el seu cas, les modificacions, pròrrogues, variacions de terminis o de preu, el seu import final i l'extinció i l'apartat 6 d'aquest article preveu que en els casos en què les administracions públiques disposin de Registres de contractes anàlegs en el seu àmbit de competències, la comunicació de dades a què es refereix l'apartat 3 podrà ser substituïda per comunicacions entre els respectius Registres de contractes.

El Reial Decret 817/2009, de 8 de maig, de desenvolupament de la Llei 30/2007, de contractes del sector públic, estableix a l'annex I quines són les dades que s'han d'inscriure al Registre de contractes del sector públic.

Entre aquestes dades hi ha el “contractista” sense que s’especifiqui quines dades concretes se’n recolliran, i a més altra informació relativa al contracte adjudicat que, d’alguna manera ens ofereix informació sobre l’activitat desplegada pel contractista, ingressos, i altres dades que combinades amb altra informació del mateix registre ens pot donar informació també sobre l’habitualitat de la contractació amb una entitat adjudicadora, relació de major o menor dependència respecte una entitat adjudicadora, els motius de la resolució del contracte, etc.

L’annex I del Projecte d’Ordre que ara s’examina preveu incloure en el registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya altres dades que les estrictament requerides pel Reial Decret 817/2009. Així, entre d’altra informació, es preveu expressament que es reculli el NIF de l’empresa adjudicatària, el nom de l’empresa adjudicatària, el seu domicili i el nom el NIF i el domicili de l’empresa subcontractada.

A banda d’això, l’article 4 del projecte preveu una secció específica d’estudis i dictàmens on també es recull informació sobre l’adjudicatari, dades sobre l’estudi encarregat o el motiu pel qual s’ha encarregat l’estudi a aquella persona determinada.

L’article 3 a) de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), defineix dada de caràcter personal com *qualsevol informació referent a persones físiques identificades o identificables*.

A la vista d’això, i tenint en compte que entre les empreses adjudicatàries pot haver-hi empresaris individuals que tenen la consideració de persones físiques, no sembla que pugui oferir dubtes l’aplicabilitat de la normativa de protecció de dades de caràcter personal.

En qualsevol cas, en relació amb aquesta qüestió convé puntualitzar el següent:

- Quan l’empresa adjudicatària sigui una persona jurídica, les seves dades queden fora de l’àmbit de protecció de la normativa de protecció de dades (art. 2.2 del Reglament de desplegament de la LOPD (RLOPD), aprovat pel R. Decret 1720/2007, de 21 de desembre).

- Quan es tracti d’un empresari individual persona física, l’article 2.3 del RLOPD exclou del règim d’aplicació de la normativa de protecció de dades les dades relatives als empresaris individuals, quan hi facin referència en la seva qualitat de comerciants, industrials o naviliers. Ara bé, pel que fa a l’aplicació d’aquest precepte, que en cap cas pot ser contrària al que es desprèn de la pròpia LOPD, a banda de la dificultat d’encabir determinades categories de contractistes en les categories de comerciants, industrials o naviliers, la dificultat en molts supòsits de separar els aspectes referits exclusivament a la condició d’empresari dels referits a la vida personal porta a concloure que també els resulta d’aplicació la normativa de protecció de dades de caràcter personal.

L’article 3.c) de la LOPD considera tractament de dades les operacions i els procediments tècnics de caràcter automatitzat o no, que permetin recollir, gravar, conservar, elaborar, modificar, bloquejar i cancel·lar, així com les cessions de dades que derivin de comunicacions consultes interconnexions i transferències (article 3.c) de la LOPD). Per tant, constitueix un tractament de dades de caràcter personal tant la inscripció al Registre públic de contractes i la comunicació al Registre de contractes del sector públic, com la posterior difusió de les dades que hi són inscrites. Per tant, en totes aquestes operacions serà d’aplicació tant la LOPD com el RLOPD.

Pel que fa a l'ampliació de la informació que es recollirà al Registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya, respecte la que es recull al Registre de contractes del sector públic, cal tenir en compte el principi de qualitat de les dades. En aquest sentit l'article 4.1 de la LOPD disposa que *les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut.*

En relació amb la finalitat del Registre de contractes del sector públic l'article 333.2 del TRLCSP disposa el següent:

“El Registro de Contratos del Sector Público constituye el sistema oficial central de información sobre la contratación pública en España y, como tal, el soporte para el conocimiento, análisis y investigación de la contratación pública, para la estadística en materia de contratos públicos, para el cumplimiento de las obligaciones internacionales de España en materia de información sobre la contratación pública, para las comunicaciones de los datos sobre contratos a otros órganos de la Administración que estén legalmente previstas y, en general, para la difusión pública de dicha información, de conformidad con el principio de transparencia.

El Registro constituirá el instrumento de los poderes públicos para la revisión y mejora continuas de los procedimientos y prácticas de la contratación pública, el análisis de la calidad, fiabilidad y eficiencia de sus proveedores, y la supervisión de la competencia y transparencia en los mercados públicos.”

Des d'aquest punt de vista, les dades que es preveu recollir s'ajusten a la finalitat perseguida i no resulten excessives, per la qual cosa s'ajustarien a l'esmentat principi de qualitat. Ara bé cal fer esment que determinada informació que es preveu incloure al registre podria resultar excessiva segons la forma i el grau de detall amb què s'ofereixi (p. ex. respecte l'“indicador de contracte amb clàusules socials” o la “Causa de resolució”).

III

L'article 1 del Projecte disposa que el Registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya es constitueix en un instrument adient per permetre el compliment a les obligacions d'informació de dades dels contractes públics que adjudiquin no només la Generalitat de Catalunya i el seu sector públics, sinó també les entitats de l'Administració local catalana que així ho sol·licitin i les entitats estatutàries que estableixin el corresponent conveni.

Aquesta previsió comporta que, quan es tracti de persones jurídiques diferents a la pròpia Administració de la Generalitat es produiran un seguit de comunicacions de dades des de les entitats adjudicatàries cap al Registre.

D'acord amb l'article 11.1 de la LOPD, les dades de caràcter personal objecte de tractament només poden ser comunicades a un tercer per al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari amb el consentiment previ de l'interessat. L'apartat 2 d'aquest article preveu determinades excepcions a l'exigència del consentiment previ de l'interessat, entre d'altres i, als efectes que ens ocupen, quan la cessió està autoritzada en una llei (apartat a).

En aquest cas, l'habilitació legal vindria donada per l'article 333.3 del TRLCSP que estableix la inscripció al Registre de contractes del sector públic de determinada

informació relativa a les adjudicacions de contractes del sector públic. Per tant, el TRLSP seria, en aquest cas, la norma que habilita la cessió de les dades de caràcter personal que tinguin la consideració de dades bàsiques dels contractes adjudicats, les modificacions, pròrrogues, variacions de terminis o de preu, import final i extinció per ser inscrites al Registre de contractes del sector públic. La comunicació d'altra informació que vagi més enllà d'aquesta informació requeriria el consentiment previ del titular de les dades.

IV

En relació amb la informació que cal donar als adjudicataris dels contractes, es recorda que els titulars de les dades han d'estar informats respecte la inscripció de les seves dades personals al Registre públic de contractes així com de la cessió que s'efectuarà al Registre de contractes del sector públic. En aquest sentit, amb caràcter previ a la recollida de dades per part dels òrgans de contractació cal donar la informació prevista a l'article 5.1 de la LOPD. Aquest article disposa que els interessats als quals se sol·licitin les dades personals han de ser prèviament informats de manera expressa, precisa i inequívoca:

- “a) De l'existència d'un fitxer o un tractament de dades de caràcter personal, de la finalitat de la recollida de les dades i dels destinataris de la informació.*
- b) Del caràcter obligatori o facultatiu de la resposta a les preguntes que els siguin plantejades.*
- c) De les conseqüències de l'obtenció de les dades o de la negativa a subministrar-les.*
- d) De la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.*
- e) De la identitat i la direcció del responsable del tractament o, si s'escau, del seu representant.”*

Ara bé, d'acord amb l'article 5.3 LOPD la informació a què es refereixen les lletres b), c) i d) no serà necessària si es dedueix clarament de la naturalesa de les dades personals que se sol·liciten o de les circumstàncies en què es recullen. Circumstància que, com a mínim respecte les lletres b) i c), concorreria en el cas que ens ocupa.

V

Pel que fa a l'obligació de crear un fitxer de dades de caràcter personal derivat del tractament d'informació de caràcter personal en aquest registre, al Registre de Protecció de Dades de Catalunya consta inscrit el fitxer “Registre públic de contractes” creat per l'Ordre ECF/20/2004, de 15 de gener. En aquest fitxer, a l'apartat *Estructura* figuren les dades identificatives del DNI, NIF, nom i cognoms, adreça postal o electrònica, i telèfon així com dades de característiques personals, acadèmiques i professionals, informació comercial, econòmiques, financeres i d'assegurances i transaccions de béns i serveis.

L'Ordre ECF/562/2010, de 22 de novembre, modificà el fitxer “Registre Públic de Contractes” i pel que fa a l'apartat *Estructura bàsica del fitxer i descripció dels tipus de dades de caràcter personal*, hi figuren les dades identificatives del nom i cognoms, DNI, NIF, NIE, passaport i, en la categoria de dades de característiques personals la dada nacionalitat. La modificació d'aquest fitxer no figura inscrita al Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

Atesa la relació de dades de l'annex del Projecte de disposició i de l'article 4 del projecte, si bé determinades dades de l'annex I del Projecte relatives al contracte

(informació comercial, dades professionals o econòmiques i financeres), individualment considerades, no tenen la consideració de dades de caràcter personal, quan s'associen a un determinat contractista o subcontractista (empresaris individuals), poden oferir informació sobre el perfil d'una determinada persona física com a contractista de l'administració. Per tant, caldria revisar el fitxer "Registre Públic de Contractes" i, si escau, modificar-lo per incloure les dades personals que efectivament es tractin.

Barcelona, 5 de juliol de 2012