

Informe en relació amb l'Avantprojecte de Llei que regula el règim jurídic aplicable a la seguretat industrial dels establiments, les instal·lacions i els productes.

El secretari general del Departament d'Empresa i Ocupació presenta a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades l'Avantprojecte de Llei que regula el règim jurídic aplicable a la seguretat industrial dels establiments, les instal·lacions i els productes.

La tramesa s'acompanya d'una còpia de l'Avantprojecte de disposició que consta d'un preàmbul, vint-i-vuit articles repartits en quatre títols, cinc disposicions addicionals, dues disposicions transitòries, una disposició derogatòria, i tres disposicions finals.

Analitzat l'Avantprojecte, tenint en compte la normativa vigent aplicable, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica s'emet l'informe següent.

Fonaments jurídics

I

(...)

II

En el Preàmbul de l'Avantprojecte s'exposa, entre d'altres qüestions, que l'objectiu principal d'aquesta llei és substituir la regulació actual de la Llei 12/2008, de 31 de juliol, de seguretat industrial fent una regulació íntegra del règim jurídic aplicable a la seguretat industrial dels establiments en que es poden produir accidents greus, les instal·lacions i els productes, incloent el règim jurídic dels organismes de control, perquè aquesta matèria té prou entitat per tenir una regulació diferenciada de la d'altres operadors de la seguretat industrial.

A grans trets, amb aquesta regulació se substitueix el règim jurídic d'autorització dels organismes de control per un altre de comunicació prèvia. Es simplifiquen els requisits per actuar com a organisme de control. Es recupera la tramitació administrativa delegada als organismes de control i relacionada amb la posada en marxa de noves instal·lacions, que es durà a terme a través de l'Oficina de Gestió Empresarial (OGE), s'introdueixen una sèrie de mesures de simplificació administrativa i de reducció de càrregues burocràtiques (comunicació i declaració responsable), tant en el cas dels organismes de control com per donar d'alta instal·lacions en el registre corresponent i s'efectuen modificacions en el règim sancionador i en el règim de taxes.

D'acord amb això, i en la mesura que la tramitació de comunicacions prèvies a l'inici de l'activitat i la seva posterior inscripció en un Registre pot comportar el tractament d'un conjunt determinat d'informació, que inclou dades de caràcter personal – bàsicament, de la persona física o el representant de la persona jurídica titular d'un

establiment o instal·lació així com els agents que intervenen en la seguretat industrial-, són aplicables els principis i obligacions establerts a la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant LOPD).

En aquest informe s'examina l'Avantprojecte de llei des de la perspectiva de la protecció de dades de caràcter personal. Per tant, a banda d'altres qüestions regulades en l'Avantprojecte, a continuació es farà esment d'aquells aspectes que es consideren rellevants en atenció al que disposa la normativa de protecció de dades, en concret, la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD) i el Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel que s'aprova el Reglament de desenvolupament de la LOPD (en endavant, RLOPD).

III

En relació amb les persones destinatàries de la norma, l'article 3 de l'Avantprojecte efectua les definicions següents:

Titular: la persona física o jurídica que explota o posseeix un establiment o una instal·lació per mitjà de qualsevol títol admès en dret.

Tècnic competent: la persona física amb la titulació i les atribucions suficients per a desenvolupar les tasques d'autoria de projectes d'establiments, instal·lacions o productes i de direcció de la seva execució establertes per aquesta llei.

Organismes de control: les persones físiques o jurídiques constituïdes amb la finalitat de verificar el compliment obligatori de les condicions de seguretat dels establiments, les instal·lacions i els productes establerts pels reglaments tècnics de seguretat industrial, per mitjà d'activitats de certificació, assaig o inspecció.

La Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), estén el seu àmbit d'aplicació a les persones físiques o als col·lectius de persones físiques sobre els quals es pretén obtenir dades de caràcter personal, quedant fora del control de la legislació de protecció de dades, per tant, la informació que es refereix a persones jurídiques, tret que aquesta informació objecte de tractament faci referència a les persones físiques que actuen en representació d'aquestes persones jurídiques.

Així mateix, cal tenir en compte que el Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD (RLOPD) exclou del règim d'aplicació de la normativa de protecció de dades personals les dades relatives a empresaris individuals amb la condició de comerciants, industrials o navillers, sempre que aquestes dades facin referència a aquesta condició (article 2.3). En qualsevol cas, la interpretació que es faci de l'article 2.3 del RLOPD no ha de contradir el que es pugui desprendre de la pròpia LOPD i per tant, s'haurà de fer una interpretació restrictiva de l'esmentat article 2.3 del RLOPD per tal d'evitar que determinats supòsits de tractament de dades de caràcter personal quedin fora del control de la normativa de protecció de dades.

El citat article 2.3 del RLOPD vincula l'exclusió de les dades d'empresaris individuals del seu règim d'aplicació a la finalitat per a la que s'utilitzen les dades. És a dir, l'exclusió opera mentre les dades de l'empresari individual s'utilitzin en un context que podríem qualificar com d'estrictament professional o comercial. Ara bé, atesa la

dificultat en molts supòsits de separar els aspectes referits exclusivament a la condició d'empresari dels referits a la vida personal, es considera convenient igualment en aquests casos incloure el tractament de les seves dades en l'àmbit de protecció de la normativa de protecció de dades.

IV

L'article 4 de l'Avantprojecte, preveu en relació amb els titulars de les instal·lacions, que han de presentar davant l'OGE, juntament amb la comunicació prèvia de posada en marxa, una declaració responsable en la que es manifesti que es compleix els requisits que siguin preceptius i que es compromet a mantenir-los durant la vida útil de la instal·lació. L'OGE, d'ofici, procedirà a realitzar la corresponent inscripció en el Registre d'instal·lacions tècniques de seguretat industrial de Catalunya (RITSIC), d'acord amb l'article 5 de l'Avantprojecte.

L'article 6 relaciona els agents que intervenen en la seguretat industrial i l'article 7 preveu la seva inscripció, d'ofici, per part de l'OGE, al Registre d'agents de la seguretat industrial de Catalunya (RASIC).

D'acord amb aquestes previsions es desprèn que l'OGE efectuarà les corresponents inscripcions a partir de les dades recollides mitjançant la comunicació prèvia i la declaració responsable.

En relació amb la declaració responsable, l'article 35.3 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques, faculta l'administració pública competent per verificar la conformitat de les dades que s'hi contenen.

D'acord amb l'article 11.1 de la LOPD les dades de caràcter personal només poden ser comunicades o cedides 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.

Aquesta regla troba però determinades excepcions, entre les quals i als efectes que ens interessan cal destacar la possibilitat que la comunicació estigui autoritzada en una llei o norma amb rang de llei (article 11.2.a) de la LOPD) o que el tractament respongui a la lliure i legítima acceptació d'una relació jurídica el desenvolupament, el compliment i el control de la qual impliqui necessàriament la connexió del tractament esmentat amb fitxers de tercers, tenint en compte que la comunicació només és legítima quan es limiti a la finalitat que la justifica (article 11.2.c) de la LOPD).

En aquest cas, la previsió de l'article 11.2.c) de la LOPD podria donar cobertura suficient a les verificacions negatives d'informació, atesa la existència d'una relació jurídica entre el ciutadà i l'administració pública (una relació administrativa), el desenvolupament, el compliment i el control de la qual implicaria necessàriament la connexió (o consulta) amb fitxers de tercers (d'una altra administració), per la qual cosa no requeriria comptar amb el consentiment dels afectats.

A més, la realització d'aquestes verificacions negatives d'informació estarien també habilitades amb una norma amb rang de llei (article 11.2.a) de la LOPD), en concret, per allò que disposa l'article 35.3 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. Aquest article 35.3 habilita l'administració competent per fer les verificacions (positives o negatives)

necessàries per comprovar la veracitat de les dades aportades en la declaració responsable per l'afectat, però no per modificar-les-.

D'acord amb el principi de qualitat de les dades només s'han de tractar aquelles dades que siguin estrictament necessàries per donar compliment a la finalitat que justifica el tractament (article 4.1 de la LOPD). D'acord amb això, donaria compliment al principi de qualitat de les dades comprovar la informació de manera que no s'hi afegixi altres dades que les efectivament declarades pel sol·licitant en la seva declaració responsable.

Des del punt de vista de la normativa de protecció de dades personals la comprovació de la veracitat de les dades personals quan s'obté una resposta del tipus "no consta aquesta informació" o "no és cert", sense que l'administració pública faciliti altres dades personals complementàries o diferents de les que ja es disposa, la comunicació no requeriria comptar amb el consentiment de l'afectat.

Ara bé, fora d'aquests supòsits, en cas que s'obtinguin més dades personals de les que ja es disposa a través de la declaració responsable, caldrà observar el règim de cessions de la LOPD i per tant, s'haurà de comptar amb el consentiment previ del titular de les dades o bé, entre d'altres excepcions, que una llei ho habiliti (article 11.2.a) de la LOPD).

Per últim, es recomana que en els formularis de declaració responsable que l'OGE, d'acord amb els articles 4.5 i 12.3 de l'Avantprojecte, publicarà a la seva web, s'informi que l'Administració podrà fer les comprovacions que consideri necessàries en relació amb les dades declarades i que en aquests formularis s'inclogui una clàusula informativa per donar compliment al deure d'informació de l'article 5 de la LOPD.

L'article 5.1 de la LOPD 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.*

L'apartat 3 de l'article 5 de la LOPD disposa que no és necessària la informació a què es refereixen les lletres b), c) i d) de l'apartat 1 si el contingut de la informació es dedueix clarament de la naturalesa de les dades personals que se sol·liciten o de les circumstàncies en què es recullen.

V

Una altra qüestió que cal analitzar és la difusió d'informació que es durà a terme a través de la publicitat de la informació continguda als registres previstos en l'Avantprojecte de llei.

L'article 5.7 de l'Avantprojecte, pel que fa al RITSIC disposa que *“les dades contingudes en el registre són públiques amb excepció de les de caràcter personal, a les quals només tindran accés els respectius titulars així com les terceres persones que acreditin un interès legítim i directe”*. Per tant, des del punt de vista de la protecció de dades personals, aquesta difusió no plantejaria cap problema.

En canvi, la redacció de l'article 7.7 de l'Avantprojecte, respecte al RASIC, preveu que *“les dades contingudes en el registre són públiques amb excepció de les que determini la normativa en matèria de protecció de dades de caràcter personal.”*

D'entrada s'ha de dir que el darrer incís d'aquest article 7.7 no resulta gens aclaridor. La normativa de protecció de dades de caràcter personal, estableix que les dades no es poden difondre, llevat que es compti amb el consentiment de les persones afectades o amb l'habilitació d'una norma amb rang de llei. Per tant a la vista de la redacció d'aquest article no queda clar si l'Avantprojecte pretén que les dades de caràcter personal incloses en aquest registre siguin difoses o no.

La LOPD permet que una norma amb rang de llei pugui autoritzar la difusió d'informació de caràcter personal (art. 11.2.a)) i, per altra banda, la Llei 30/1992, de 26 de novembre, del règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, estableix que es regirà per les seves disposicions específiques l'accés als registres de caràcter públic l'ús dels quals estigui regulat per una norma amb rang de llei. Per tant, en principi, la llei reguladora d'aquest registre podria establir un règim de publicitat de la informació personal que contingui, o d'una part d'aquesta, si això és necessari per assolir la finalitat pretesa per la llei.

L'article 7.1 de l'Avantprojecte defineix com a finalitat del RASIC *“disposar de la informació corresponent als agents de la seguretat industrial que permeti a l'esmentat òrgan competent, l'exercici de les seves tasques de control i promoció”*. Per dur a terme l'activitat de control no sembla que sigui necessari difondre informació personal continguda en aquest registre, atès que l'administració pot dur a terme aquestes funcions utilitzant el registre sense necessitat de difondre la seva informació a terceres persones.

Ara bé per a dur a terme la funció de promoció –entenem que amb això l'avantprojecte s'està referint a la voluntat que la ciutadania pugui conèixer quins són els agents de seguretat industrial que estan inscrits-, sí que resulta necessari donar informació sobre els agents inscrits.

Ara bé, per tal de trobar una fórmula que tingui una menor incidència en la protecció de dades personals, es podria optar per difondre només determinada informació (p. ex. núm. d'inscripció al registre i dades de localització dels establiments i telèfon o adreça de correu de contacte), per tal de poder comprovar que un determinat establiment està inscrit al registre i poder posar-s'hi en contacte. En canvi altra informació (p. ex. el número d'identificació fiscal), no sembla que sigui necessari que es difongui per a assolir aquesta finalitat. En aquest sentit, convé ser especialment restrictiu amb informació com la que figura al registre referida a *“informació relativa a la comprovació del compliment dels requisits necessaris, inspeccions i sancions”*. Pel que fa a aquest tipus d'informació pot resultar ajustat a la normativa de protecció de dades difondre informació sobre els efectes de les sancions fermes que hagin estat imposades a un determinat agent i que afectin la seva capacitat d'actuar (suspensió temporal o prohibició d'actuar), mentre duri l'execució d'aquesta sanció, però no altres tipus de sancions o d'actuacions inspectores. En aquest sentit recordar que la informació sobre

infraccions administratives està recollida a l'article 7.5 de la LOPD com a informació especialment protegida.

VI

L'article 8.2 de l'Avantprojecte preveu que l'avaluació de la documentació que es presenti en relació amb els establiments que poden produir accidents greus, es pugui realitzar per l'Administració directament, a través de mitjans propis mitjançant un encàrrec de gestió amb entitats de dret públic o bé mitjançant gestió indirecta, d'acord amb la normativa de contractes del sector públic.

En el mateix sentit, l'article 11.2 de l'Avantprojecte preveu la possibilitat de gestionar el servei d'inspecció de forma directa o indirecta, a través dels organismes de control i en les condicions que expressament estableix l'article 11.3 de l'Avantprojecte.

Respecte a la gestió directa a través de mitjans propis sota un encàrrec de gestió així com la gestió indirecta sotmesa a la normativa de contractes del sector públic, cal fer avinent que d'acord amb la normativa de protecció de dades la prestació d'un servei que impliqui un tractament de dades de caràcter personal es considera comunicació de dades tret que entre el responsable del tractament i el contractista o entitat de dret públic que se n'encarregui de la gestió se signi el corresponent encàrrec de tractament que contingui les previsions de l'article 12.2 de la LOPD. Això és:

-Que l'encarregat del tractament només ha de tractar les dades d'acord amb les instruccions del responsable del tractament.

-Que l'encarregat del tractament no pot aplicar les dades ni les pot utilitzar amb una finalitat diferent de la que figuri en el contracte o acord d'encàrrec.

-Que l'encarregat del tractament no pot comunicar les dades a altres persones, ni tant sols per a la seva conservació.

-Que, el contracte o acord d'encàrrec ha d'estipular també les mesures de seguretat que l'encarregat del tractament està obligat a implementar.

La Recomanació 1/2010, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, sobre l'encarregat del tractament en la prestació de serveis per compte d'entitats del sector públic de Catalunya, recull els requisits, el règim jurídic, els efectes i les mesures de seguretat aplicables que es deriven de l'existència d'un encàrrec de tractament de dades de caràcter personal per compte d'un tercer. En aquesta Recomanació s'hi recullen no només les previsions de la LOPD, sinó també les derivades del que s'ha denominat l'estatut de l'encarregat del tractament, recollit al capítol III del títol II del Reglament de desplegament de la LOPD, aprovat pel Reial Decret 1720/2007, de 21 de desembre i, especialment, les que resulten de la disposició addicional vint-i-sisena del text refós de la llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre.

VII

La disposició addicional segona de l'Avantprojecte preveu l'ús de mitjans electrònics, informàtics i telemàtics.

En aquest sentit, cal recordar que s'haurà de tenir en compte els principis generals que estableix la Llei 11/2007, de 22 de juny, d'accés electrònic dels ciutadans als Serveis Públics (LAECSP), en relació amb la utilització de les tecnologies de la informació (article 4), així com els de la Llei 29/2010, del 3 d'agost, de l'ús dels mitjans electrònics al sector públic de Catalunya.

En concret, des de la vessant de la protecció de dades, convé apuntar que s'hauran de tenir en compte les previsions de l'article 15 de la Llei 29/2010, que estableix una sèrie de criteris que s'han de tenir en compte a l'hora d'incorporar els mitjans electrònics en l'actuació del sector públic, especialment, "l'impacte de la incorporació dels mitjans electrònics en la seguretat de la documentació i la informació i les dades de caràcter personal que contenen" (apartat d).

Barcelona, 15 de juliol de 2013