

Informe sobre el Projecte d'Ordre per la qual es modifica l'Orde ECO/47/2013, de 15 de març, per la qual es regula el funcionament i s'aprova l'aplicació del registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya

Antecedents

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit del Conseller d'Economia i Coneixement en el qual es demana que l'Autoritat emeti un informe sobre el Projecte d'Ordre per la qual es modifica l'Orde ECO/47/2013, de 15 de març, per la qual es regula el funcionament i s'aprova l'aplicació del registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya.

Analitzat el Projecte, que s'acompanya de la Memòria general, la memòria d'avaluació de l'impacte i la memòria econòmica, tenint en compte la normativa vigent aplicable i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el següent informe.

Fonaments Jurídics

I

(...)

II

El projecte d'Ordre sotmès a informe, té per objecte modificar l'Orde ECO/47/2013, de 15 de març, per la qual es regula el funcionament i s'aprova l'aplicació del Registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya.

Els articles que es modifiquen comporten, bàsicament, dos tipus de comunicacions d'informació: per una banda, la comunicació per part dels ens locals al Registre públic de contractes de la Generalitat de determinada informació relativa als contractes que subscriuen; per una altra banda, el règim d'accés a les dades que consten al Registre públic de contractes de la Generalitat.

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 a les quals fa referència aquesta informació 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 que si l'empresa adjudicatària és 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).

Per altra banda, 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.

El projecte modifica i introdueix diversos articles, que regulen determinades comunicacions d'informació. Aquestes comunicacions tenen la consideració de cessió d'acord amb la normativa de protecció de dades (art. 3.i) LOPD), per la qual cosa caldrà tenir en compte el règim establert a la normativa de protecció de dades per a les cessions.

D'acord amb l'article 11.1 de l'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).

Atès que en principi no sembla que es compti amb el consentiment de les persones afectades caldrà veure si les comunicacions previstes en el projecte d'ordre compten amb una habilitació legal.

III

Pel que fa a la primera de les comunicacions, això és la comunicació d'informació per part dels ens locals al Registre públic de contractes de la Generalitat, l'article 333.3 del text refós de la Llei de contractes del sector públic (TRLCSP), aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, 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.

Per altra banda, la disposició addicional vuitena de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern estableix que *“als efectes de facilitar la consulta a la informació sobre la contractació pública, les administracions locals han d'informar el Registre Públic de Contractes i la Plataforma de Serveis de Contractació Pública dels contractes formalitzats i els que estan en licitació o en altres fases contractuals.”*

Aquesta previsió s'ha completat amb el que estableix la disposició addicional segona de la Llei 3/2015, d'11 de març, de mesures fiscals, financeres i administratives que preveu que *“les entitats de l'Administració local i els ens, organismes o entitats del seu sector públic han de comunicar al Registre públic de contractes de la Generalitat de Catalunya, perquè hi siguin inscrites, les dades bàsiques dels contractes que adjudiquin i que estiguin subjectes a la legislació de contractes del sector públic, i també, si escau, les modificacions, les pròrrogues, les variacions de terminis o de preus, l'import final i l'extinció.”*

Per tant, la comunicació prevista disposa de suficient habilitació legal des del punt de vista del dret a la protecció de dades. I des del punt de vista del principi de qualitat de les dades (art. 4 LOPD), les dades a les quals es preveu donar accés, recollides a l'article 12 el projecte, s'adeqüen a les previstes a l'article 13 de la Llei 19/2014.

IV

Pel que fa a la segona de les comunicacions de dades previstes, això és l'accés dels ciutadans, en general a la informació continguda al Registre públic de contractes, en el projecte d'Ordre s'afegeix un nou Capítol on es concreta la forma com es donarà accés a aquesta informació.

La difusió d'aquesta informació està prevista a la disposició addicional segona esmentada de la Llei 19/2014, en relació amb l'article 13 de la mateixa Llei. Per tant, també en aquest cas la comunicació compta amb habilitació legal suficient.

D'aquestes dades, des del punt de vista del dret a la protecció de dades resulta especialment intrusiva la divulgació d'informació a través d'un cercador que permeti oferir tota la informació sobre un determinat adjudicatari. És a dir, la possibilitat que el cercador permeti fer una cerca a partir de criteris personals relatius a l'adjudicatari. No obstant això, aquesta possibilitat apareix prevista de manera expressa a l'article 13.3 i.f.) de la mateixa Llei.

Per altra banda, es valora positivament que es limiti la difusió a la informació relativa als darrers cinc anys, tal com es preveu als articles 13.1.d) i 13.3) de la Llei 19/2014.

Barcelona, 22 de juliol de 2015