

## PÍNDOLA 25.- NOVES GUIES PER A LA REDACCIÓ DE PLECS (2)

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa ha elaborat unes guies per a la redacció dels plecs de clàusules administratives particulars en procediments oberts (d'acord amb la LCSP i amb el *Reial Decret-Llei 14/2019, de 31 d'octubre, pel qual s'adopten mesures urgents per raons de seguretat pública en matèria d'administració digital, contractació del sector públic i telecomunicacions - actualitzades a desembre de 2019*) - Guies.

L'objecte d'aquestes Guies és ajudar els òrgans de contractació a elaborar els plecs de clàusules administratives particulars dels contractes que adjudiquin les Administracions Públiques per procediment obert. En aquest cas, les Guies recullen el format de clàusules a incorporar atenent els canvis introduïts pel Reial-Decret-Llei 14/2019.

D'aquesta manera, les clàusules que es contenen es formulen com a exemple de possible redacció i susceptible d'adaptacions.

### CONDICIONS ESPECIALS D'EXECUCIÓ

En els contractes l'execució dels quals requereixi el tractament per part de l'empresa contractista de dades personals per compte del responsable del tractament, en el plec s'ha de fer constar com a condició especial d'execució:

- a) La finalitat per a la qual se cedeixen les dades.
- b) L'obligació del futur contractista de sotmetre's en tot cas a la normativa nacional i de la Unió Europea en matèria de protecció de dades, sense perjudici del que estableix l'últim paràgraf de l'apartat 1 de l'article 202.
- c) L'obligació de l'empresa adjudicatària de presentar abans de la formalització del contracte una declaració, d'acord amb el model que s'adjunta en l'annex 3 d'aquest plec, en què posi de manifest on estaran ubicats els servidors i des d'on es prestaran els serveis associats a aquests.
- d) L'obligació de comunicar qualsevol canvi que es produeixi, al llarg de la vida del contracte, de la informació facilitada en la declaració a què es refereix la lletra c) anterior.
- e) L'obligació dels licitadors d'indicar en la seva oferta, si tenen previst subcontractar els servidors o els serveis associats a aquests, el nom o el perfil empresarial, definit per referència a les condicions de solvència professional o tècnica, dels subcontractistes als quals se n'encarregui la realització.

El plec ha de qualificar aquestes obligacions d'essencials als efectes previstos en els articles 71.2 i 211.1.f) de la LCSP).

Aquesta obligació implica que en la redacció dels plecs i l'elaboració dels informes de necessitat i justificatius corresponents caldrà incorporar una anàlisi i valoració de quin serà el flux de dades existent, la seva necessitat i la seva idoneïtat en relació a la finalitat per la qual se cedeixen les dades.

Adicionalment, en els contractes l'execució dels quals impliqui la cessió de dades per part de les entitats del sector públic a l'empresa contractista, el plec ha d'establir l'obligació de l'empresa contractista de sotmetre's a la normativa nacional i de la Unió Europea en matèria de protecció de dades.

#### AVALUACIÓ D'IMPACTE RELATIVA A LA PROTECCIÓ DE DADES (AIPD).

En atenció al tipus de tractament de dades personals, per exemple adquisició de nous sistemes d'informació, cal valorar la necessitat de realitzar una Avaluació d'Impacte relativa a la Protecció de Dades (AIPD).

Les AIPD s'han de completar en una fase inicial del projecte ABANS d'adquirir un nou sistema "proposat" o ABANS que un "canvi" planificat s'hagi realitzat en la gestió dels tractaments existents.

#### RÈGIM JURÍDIC DEL CONTRACTE

Incorporar

- Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals.
- Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE.

## DRETS I OBLIGACIONS DE LES PARTS

Entre altres aspectes, les Guies incorporen les últimes adaptacions a la normativa de protecció de dades i poden servir de model per a l'adaptació dels plec tipus: obres, subministraments, serveis en procediments oberts i serveis en procediments oberts simplificats.

A tal efecte, en les disposicions relatives als drets i obligacions de les parts apartat “*Altres obligacions de l'empresa contractista*” s'estableix:

[...] L'empresa contractista, en relació amb les dades personals a les quals tingui accés amb ocasió del contracte, s'obliga al compliment de tot allò que estableix la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, a la normativa de desenvolupament i al que estableix el Reglament (UE) 2016/679, del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE.

Per declarar el compliment d'aquesta obligació, es pot incloure l'obligació de l'empresa d'aportar, en el sobre A, la declaració responsable següent: *Garanties en el tractament de dades de caràcter personal: “L'empresa declara que té la capacitat per aplicar, en cas que el contracte comporti el tractament de dades de caràcter personal, les mesures tècniques i organitzatives apropiades per garantir i acreditar que el tractament s'efectua de conformitat amb la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, amb la normativa de desenvolupament i d'acord amb el Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE.”*

En la mateixa clàusula es recomana incloure una previsió expressa a la **confidencialitat** de la informació, de forma que:

[...] La documentació i la informació que es desprengui o a la qual es tingui accés amb ocasió de l'execució de les prestacions objecte d'aquest contracte i que correspon a l'Administració contractant responsable del tractament de dades personals, té caràcter confidencial i no podrà ésser objecte de reproducció total o parcial per cap mitjà o suport. Per tant, no se'n podrà fer ni tractament ni edició informàtica, ni transmissió a tercers fora de l'estricta àmbit de l'execució directa del contracte.

En cas que l'execució del contracte impliqui que l'empresa contractista tracti o accedeixi a dades de caràcter personal caldrà formalitzar un contracte amb l'empresa com a encarregada del tractament.

Per a més informació:

- <https://contractacio.gencat.cat/ca/gestionar-contractacio/eines/guies-plecs/>
- *Reial Decret-Llei 14/2019, de 31 d'octubre, pel qual s'adopten mesures urgents per raons de seguretat pública en matèria d'administració digital, contractació del sector públic i telecomunicacions*  
[https://www.boe.es/diario\\_boe/txt.php?id=BOE-A-2019-15790](https://www.boe.es/diario_boe/txt.php?id=BOE-A-2019-15790)

**Per qualsevol dubte o aclariment addicional podeu adreçar-vos al DPD de Salut-**

[dpd@ticsalutsocial.cat](mailto:dpd@ticsalutsocial.cat)

<https://ticsalutsocial.cat/oficina-dpd/>

Tel.: 93 553 26 42 (9:00 a 14:00 h.)