

Recomanació 2/2023 de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades en relació amb la contractació de la figura del delegat de protecció de dades personals

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 (RGPD), estableix l'obligació de designar un delegat o delegada de protecció de dades, en els supòsits previstos a l'article 37.1, el que es desenvolupa als articles 34 i següents de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD).

Respecte a la figura del delegat de protecció de dades, el RGPD requereix que es designi atenent a les seves qualitats professionals i, especialment, als coneixements especialitzats del dret, a la pràctica en matèria de protecció de dades i a la capacitat per exercir les funcions que li assigna l'RGPD i l'LOPDGDD.

La figura del delegat de protecció de dades ha de participar de forma adequada, i en temps oportú, en totes les qüestions relatives a la protecció de dades. Aquesta participació l'han de garantir tant l'entitat responsable com l'encarregada del tractament (article 38.1 RGPD).

A més de la referida participació, amb caràcter general, en les qüestions relatives a la protecció de dades personals, l'article 39 de l'RGPD assigna a la figura del delegat de protecció de dades unes funcions que, com a mínim, ha de dur a terme i que són les següents:

- a) Informar i assessorar de les seves obligacions l'entitat responsable o encarregada del tractament i el personal que s'ocupa del tractament, de conformitat amb aquest Reglament i amb altres disposicions de protecció de dades de la Unió o dels estats membres.*
- b) Supervisar el compliment del que disposa aquest Reglament, d'altres disposicions de protecció de dades de la Unió o dels estats membres i de les polítiques del responsable o de l'encarregat del tractament en matèria de protecció de dades personals, inclosa l'assignació de responsabilitats, la conscienciació i la formació del personal que participa en les operacions de tractament i les auditories corresponents.*
- c) Oferir l'assessorament que se li sol·liciti sobre l'avaluació d'impacte relativa a la protecció de dades i supervisar-ne l'aplicació, de conformitat amb l'article 35.*
- d) Cooperar amb l'autoritat de control.*
- e) Actuar com a punt de contacte de l'autoritat de control per a qüestions relatives al tractament, inclosa la consulta prèvia a què es refereix l'article 36, i fer consultes, si escau, sobre qualsevol altre assumpte.*

La figura del delegat de protecció de dades pot formar part de la plantilla del responsable o de l'encarregat del tractament, o bé pot desenvolupar les seves funcions en el marc d'un contracte de serveis (article 37.6 RGPD).

En el cas de la designació d'un delegat o delegada de protecció de dades en el marc d'un contracte de serveis, per dur a terme les funcions que li són assignades per l'RGPD, en qüestions relatives a la protecció de dades personals, és recomanable tenir en compte les seves qualitats professionals i els seus coneixements especialitzats del dret, fet que, alhora, repercuteix en el preu del contracte.

Quan es tracta d'una autoritat o organisme públic sotmès a la normativa de contractació pública i, en particular, de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014, l'objecte del contracte ha de ser determinat i es pot definir segons les necessitats o funcionalitats concretes que es pretenen satisfer.

En aquest àmbit, s'ha constatat l'existència de licitacions públiques en les quals s'ha tingut en compte exclusivament el factor preu i, fins i tot, s'ha establert un valor estimat del contracte notòriament baix en quan a l'activitat a desenvolupar.

Els articles 131 i 145 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, estableixen, com a norma general, que l'adjudicació dels contractes es realitzarà ordinàriament utilitzant una pluralitat de criteris d'adjudicació que tinguin en compte el principi de millor relació qualitat-preu, que s'avaluarà d'acord a criteris econòmics i qualitatius.

Per tant, la contractació de la figura del delegat de protecció de dades hauria de tenir en compte l'aspecte qualitatiu de la funció a desenvolupar, el que igualment té una traducció en l'aspecte econòmic.

Pel que s'ha exposat, atès el perfil professional requerit a la figura del delegat de protecció de dades i les funcions que li són assignades per l'RGPD, la seva contractació s'hauria de dur a terme a través d'un procediment d'adjudicació no basat exclusivament en criteris econòmics o bé, quan només es tingui en compte el preu, que aquest sigui adequat en termes quantitius a la rellevància de les funcions a desenvolupar.

Atenent a les consideracions indicades, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades RECOMANA a les administracions públiques i entitats subjectes al seu àmbit de control, que la contractació de la figura del delegat de protecció de dades en el marc d'un contracte administratiu de serveis es dugui a terme utilitzant un procediment d'adjudicació d'entre els establerts a la normativa de contractació pública, basat en criteris econòmics i qualitatius, o que el preu establert estigui degudament quantificat en quan a la rellevància de les funcions a desenvolupar.