

Assumpte: Informe sobre el projecte de Decret del Consell pel qual es crea i regula el Canal Confidencial Segur per a la presentació de denúncies i alertes en l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental

La Sotssecretaria de la Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació ha remès per al seu informe el projecte de Decret del Consell pel qual es crea i regula el Canal Confidencial Assegurança per a la presentació de denúncies i alertes en l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental.

De conformitat amb el que es preveu en l'article 9.1.b) de la Llei 10/2010, de 9 de juliol, de la Generalitat, d'Ordenació i Gestió de la Funció Pública Valenciana (Llei 10/2010), l'article 43 de la Llei 5/1983, de 30 de desembre, del Consell, i d'acord amb el que s'estableix en l'article 19.1 del Decret 103/2015, de 7 de juliol, del Consell, pel qual s'estableix l'estructura orgànica bàsica de la Presidència i de les conselleries de la Generalitat.

Examinat el contingut del projecte i d'acord amb el que estableix l'apartat quart a) de la Resolució de 3 d'octubre de 2017, de la consellera de Justícia, Administració Pública, Reformes Democràtiques i Llibertats Públiques, sobre delegació de determinades competències, s'emet el següent:

INFORME

I. CARÀCTER DE L'INFORME

Prèviament a l'anàlisi del contingut substantiu del projecte normatiu es considera necessari realitzar dues precisions relacionades amb l'habilitació competencial que la Llei 10/2010, de 9 de juliol, atribueix a l'òrgan competent per a l'emissió del present informe.

En primer lloc, tal com estableix l'article 9 de la referida Llei 10/2010, de 9 de juliol, l'informe té caràcter preceptiu i vinculant.

En segon lloc, l'àmbit material de l'esmentat informe queda circumscrit a l'estructura orgànica, mètodes de treball i personal que s'inclouen en el projecte normatiu objecte de l'informe, i queden al marge del mateix qüestions i aspectes, tant de caràcter estrictament jurídic com a pressupostari o de qualsevol altra índole, reservats normativament a altres òrgans o unitats de la Generalitat Valenciana.



II. OBJECTE DEL PROJECTE NORMATIU

El projecte de disposició reglamentària té per objecte la creació i regulació d'un canal telemàtic, que es denominarà “Canal Confidencial” de la Generalitat, per a facilitar la presentació de denúncies i alertes d'irregularitats o males pràctiques, així com la detecció de riscos en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental, de conformitat amb el que es preveu en l'article 32.3 de la Llei 22/2018, de 6 de novembre, de la Generalitat, d'inspecció general de serveis i del sistema d'alertes per a la prevenció de males pràctiques en l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental (d'ara en avant, Llei 22/2018).

Des d'una perspectiva subjectiva, les comunicacions regulades en el projecte normatiu poden provindre tant de persones físiques, jurídiques i entitats sense personalitat jurídica que no mantinguen relació de servei amb l'Administració de la Generalitat o el seu sector públic instrumental, com del seu propi personal, i poden afectar aquest mateix personal, a més del personal que ostente la condició d'alt càrrec, directiu o a terceres persones relacionades amb la Generalitat.

D'una altra part, l'article 3 del projecte preveu que les comunicacions podran tindre la consideració de denúncies, en aquest cas hauran d'expressar la identitat de la persona o persones que les presenten, o d'alertes, que poden presentar-se de forma anònima.

Respecte del sistema que es pretén implantar, pel que fa al personal empleat públic, donat l'objecte del present informe, la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals estableix en el seu article 24: “1. Serà lícita la creació i manteniment de sistemes d'informació a través dels quals pugua posar-se en coneixement d'una entitat de Dret privat, fins i tot anònimament, la comissió en el si d'aquesta o en l'actuació de tercers que contractaren amb ella, d'actes o conductes que pogueren resultar contraris a la normativa general o sectorial que li fora aplicable. Els empleats i tercers hauran de ser informats sobre l'existència d'aquests sistemes d'informació”.

En el cas de les Administracions Públiques, la Llei orgànica 3/2018 indica que els principis previstos en el citat article per a les entitats de Dret privat seran aplicables als sistemes de denúncies internes que pogueren crear-se en les administracions públiques.

En conseqüència, la possibilitat que pugua implantar-se un sistema de comunicacions internes, fins i tot anònimes, en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental ve emparat pel que es disposa en la Llei orgànica 3/2018, sempre que es complisquen els requisits establits en la citada Llei i altra normativa d'aplicació en aquesta matèria.



III. OBSERVACIONS SOBRE EL CONTINGUT DEL PROJECTE

2. Article 13. Drets de les persones que presenten la comunicació

L'article 13 del projecte normatiu remet al règim de protecció de les persones denunciants previst en l'article 32.2 de la Llei 22/2018 que al seu torn remet al règim de protecció establert en l'article 14 de la Llei 11/2016, de 28 de novembre, de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Fraud i la Corrupció de la Comunitat Valenciana, sense perjudici que puga establir-se un règim més favorable.

De conformitat amb el que es disposa en el Decret 24/2009, de 13 de febrer, del Consell, sobre la forma, l'estructura i el procediment d'elaboració dels projectes normatius de la Generalitat, es procurarà que la norma projectada tinga caràcter complet, de manera que es proporcione tota la normativa aplicable a certa matèria, així com l'ús limitat de les remissions per a aquells casos en què se simplifique el text de la disposició i no es perjudique la seua comprensió i claredat. Així doncs, la utilització de dobles remissions es considera una defectuosa tècnica legislativa que pot vulnerar el principi de seguretat jurídica, ja que la regulació que s'aplicarà en aquesta matèria ha de buscar-se en altres dues normes diferents del projecte normatiu de manera que es perjudica la seua comprensió i claredat, sent preferible que es reproduísca en el citat article 13 el contingut íntegre de l'article 32.2.

4. Disposició Addicional Primera. Protecció de dades de caràcter personal

Idèntica consideració a la prevista en l'apartat anterior del present informe cal realitzar respecte de la disposició addicional primera del projecte normatiu, ja que conté una remissió al règim de protecció de dades de caràcter personal previst en la Disposició Addicional Tercera de la Llei 22/2018 que al seu torn remet al Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell de 27 d'abril de 2016, la qual cosa es considera una defectuosa tècnica legislativa.

D'altra banda, amb posterioritat a l'entrada en vigor de la Llei 22/2018 es dicta la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals, que té per objecte, segons el seu article 1, adaptar l'ordenament jurídic espanyol al Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i el Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les seues dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades, i completar les seues disposicions. En el mateix article s'estableix que el dret fonamental de les persones físiques a la protecció de dades personals, emparat per l'article 18.4 de la Constitució, s'exercirà conformement al que s'estableix en el Reglament (UE) 2016/679 i en aquesta llei orgànica.



En virtut de l'anterior, la disposició adicional primera del projecte normatiu hauria de remetre's al règim de protecció de les dades de caràcter personal previst en el Reglament (UE) 2016/679 i en la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, o contindre una remissió genèrica a la normativa d'aplicació en aquesta matèria.

- Finalment, ha d'assenyalar-se que el règim de protecció de dades previst en el Reglament (UE) 2016/679 i la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, s'apliquen a qualsevol tractament totalment o parcialment automatitzat de dades personals, entenent per "tractament": qualsevol operació o conjunt d'operacions realitzades sobre dades personals o conjunts de dades personals, siga per procediments automatitzats o no, com la recollida, registre, organització, estructuració, conservació, adaptació o modificació, extracció, consulta, utilització, comunicació per transmissió, difusió o qualsevol altra forma d'habilitació d'accés, acarament o interconnexió, limitació, supressió o destrucció. En conseqüència, hauria d'aclarir-se en la disposició adicional primera del text normatiu que el règim de protecció de dades de caràcter personal previst en la citada normativa resulta d'aplicació a totes les operacions que es realitzen amb les denúncies o alertes que es presenten en el Canal Confidencial que impliquen tractament de dades de caràcter personal de la persona que presente la denúncia o alerta així com de la destinatària d'aquelles (recollida, conservació, qualsevol comunicació o trasllat a l'òrgan competent...) i no referir-se únicament a la seua aplicació a les actuacions d'investigació que es puguen iniciar amb motiu d'aquestes denúncies.

LA DIRECTORA GENERAL DE FUNCIO PÚBLICA

Firmado por Eva Coscolla Grau el
12/06/2019 12:41:14

