

# L'encarregat del tractament en el Reglament general de protecció de dades (RGPD)

Actualització: juny 2024

Col·lecció guies. Núm. 1





## Índex

1. Què és un encarregat del tractament i quina és la seva funció principal?.....	3
2. Quins tractaments pot dur a terme un encarregat sobre les dades que li han estat encomanades? .....	4
3. Quin nivell de decisió pot assumir un encarregat del tractament? .....	4
4. El responsable del tractament pot triar qualsevol encarregat del tractament? .....	4
5. Com s'han de regular les relacions entre el responsable i l'encarregat del tractament? .....	5
6. Qui és responsable dels tractaments duts a terme per l'encarregat? .....	5
7. L'RGPD només s'aplica als encarregats establerts al territori de la Unió Europea? .....	6
8. Hi ha un règim especial per contractar un encarregat que no estigui establert al territori de la Unió Europea o que efectui el tractament fora del territori de la Unió? .....	6
9. Si s'externalitzen les funcions del delegat de protecció de dades a un tercer, aquest té la consideració d'encarregat del tractament? .....	6
10. Cal informar les persones interessades de la contractació d'un encarregat del tractament? .....	7
11. Quin és el contingut mínim d'un acord o acte d'encàrrec del tractament? .....	7
12. S'han d'adaptar a l'RGPD els contractes d'encàrrec formalitzats abans de l'aplicació de l'RGPD? .....	12
13. Es poden considerar encarregades del tractament els qui, malgrat l'existència d'un acord o acte jurídic d'encàrrec del tractament, estableixen relacions amb les persones afectades en nom propi? .....	12
Annex I.....	14

Aquest document, elaborat inicialment per l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades en col·laboració amb l'Agència Espanyola de Protecció de Dades i l'Agència Basca de Protecció de Dades, té com a objectiu identificar els punts clau a tenir en compte en el moment d'establir la relació entre el responsable del tractament i l'encarregat del tractament, així com identificar les qüestions que afecten de manera directa la gestió de la relació entre tots dos.

Ha estat actualitzat amb les modificacions incorporades per la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD).

Així mateix pretén oferir orientacions, a manera de recomanació, per confeccionar el document que ha de regular aquesta relació.

## **1. Què és un encarregat del tractament i quina és la seva funció principal?**

L'encarregat del tractament és la persona física o jurídica, autoritat pública, servei o organisme que presta al responsable un servei que comporta el tractament de dades personals per compte d'aquest.

Els tipus d'encarregat del tractament i les formes de regular-ne la relació poden ser tan variades com els tipus de serveis que poden suposar accés a dades personals. Així, podem trobar serveis que tenen com a objecte principal el tractament de dades personals (per exemple, una empresa o entitat pública que ofereix un servei d'allotjament d'informació en els seus servidors) i uns altres que tracten dades personals només com a conseqüència de l'activitat que presten per compte del responsable del tractament (per exemple, el gestor d'un servei públic municipal).

Tot i que la definició pot semblar clara, a la pràctica es donen multitud de situacions enquè pot ser difícil delimitar quan ens trobem davant d'un encarregat i quan davant d'un responsable del tractament. Per facilitar aquesta distinció, hem de tenir en compte que correspon al responsable decidir sobre la finalitat i els usos de la informació, mentre que l'encarregat del tractament ha de complir les instruccions de qui li encomana un determinat servei, en relació amb el tractament de les dades personals a les quals té accés com a conseqüència de la prestació d'aquest servei.

Quan s'aplica la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), cal tenir en compte que aquesta llei preveu (disposició addicional 25a) que si la contractació implica l'accés del contractista a dades de caràcter personal del tractament de les quals n'és responsable l'entitat contractant, el contractista té la consideració d'encarregat del tractament. En aquests casos, el règim establert en l'RGPD també s'aplica.

Si l'encarregat estableix relacions amb les persones afectades en el seu propi nom i sense que consti que actua per compte del responsable del tractament, se'l considerarà

responsable del tractament, encara que s'hagi formalitzat un contracte d'encàrrec del tractament o un altre acte jurídic amb el contingut de l'article 28.3 RGPD. Aquesta previsió no és d'aplicació però als encàrrecs del tractament fets en el marc de la legislació de contractes del sector públic.

També se'l considerarà responsable del tractament si utilitza les dades per a les seves pròpies finalitats.

## **2. Quins tractaments pot dur a terme un encarregat sobre les dades que li han estat encomanades?**

L'encarregat pot efectuar tots els tractaments, automatitzats o no, que el responsable del tractament li encomani formalment. La definició de tractament ens permet concretar-los, atenent al cicle de vida de la informació: recollida, registre, organització, estructuració, conservació, adaptació o modificació, extracció, consulta, utilització, comunicació per a transmissió, difusió o qualsevol altra forma d'habilitació d'accés, acarament o interconnexió, limitació, supressió o destrucció.

En tot cas, en l'acord que s'adopti han de quedar clarament delimitats.

## **3. Quin nivell de decisió pot assumir un encarregat del tractament?**

L'encarregat del tractament pot adoptar qualsevol decisió organitzativa i operacional necessària per prestar el servei que té contractat. En cap cas pot variar les finalitats i els usos de les dades, ni pot utilitzar-les per a les seves pròpies finalitats.

Les decisions que adopta han de respectar les instruccions del responsable del tractament.

## **4. El responsable del tractament pot triar qualsevol encarregat del tractament?**

El responsable del tractament ha de triar un encarregat del tractament que ofereixi garanties suficients respecte de la implantació i el manteniment de les mesures tècniques i organitzatives apropiades, d'acord amb el que estableix l'RGPD, i que garanteixi la protecció dels drets de les persones afectades. Per tant, hi ha un deure de diligència a l'hora d'escollir l'encarregat.

El considerant 81 de l'RGPD disposa que l'encarregat del tractament ha d'oferir garanties suficients pel que fa a coneixements especialitzats, fiabilitat i recursos, amb vista a l'aplicació de mesures tècniques i organitzatives que compleixin els requisits del Reglament, inclosa la seguretat del tractament.

Per demostrar que l'encarregat ofereix garanties suficients, l'RGPD preveu que l'adhesió a codis de conducta o la possessió d'un certificat de protecció de dades serveixen com a mecanismes de prova.

## **5. Com s'han de regular les relacions entre el responsable i l'encarregat del tractament?**

La regulació de la relació entre el responsable i l'encarregat del tractament s'ha d'establir a través d'un contracte o d'un acte jurídic similar que els vinculi. El contracte o l'acte jurídic ha de constar per escrit, inclòs en format electrònic.

La possibilitat de regular aquesta relació a través d'un acte jurídic unilateral del responsable del tractament és una de les novetats que preveu l'RGPD. En qualsevol cas, ha de ser un acte jurídic que estableixi i defineixi la posició de l'encarregat del tractament, sempre que aquest acte vinculi jurídicament l'encarregat del tractament. Aquest seria el cas, per exemple, d'una resolució administrativa que consti notificada a l'encarregat del tractament.

L'article 33.5 de l'LOPDGDD estableix que en l'àmbit del sector públic poden atribuir-se les competències pròpies d'un encarregat del tractament a un determinat òrgan de l'Administració o a organismes autònoms vinculats o dependents mitjançant l'adopció d'una norma reguladora de les seves competències, que haurà d'incorporar el contingut exigít per l'article 28.3 de l'RGPD.

En qualsevol cas, tant si es tracta d'un acord com d'un altre acte jurídic, el contingut ha de reunir els requisits establerts en l'RGPD, als quals es fa referència més endavant.

El contingut de l'acte o de l'acord es pot basar en clàusules tipus establertes per la Comissió Europea o per l'autoritat de control, inclòs quan formin part d'una certificació atorgada al responsable o a l'encarregat del tractament.

Els models de clàusules que s'inclouen a l'annex 1 d'aquest document no tenen la consideració de clàusules tipus a l'efecte de l'article 28.8 de l'RGPD, sinó que simplement són un model orientatiu perquè els diferents responsables puguin adaptar-lo a les necessitats derivades de la seva pròpia organització.

## **6. Qui és responsable dels tractaments duts a terme per l'encarregat?**

El responsable del tractament no perd aquesta consideració en cap cas. Per tant, continua sent responsable que les dades personals es tractin correctament i de la garantia dels drets de les persones afectades. El responsable té una obligació d'especial diligència en l'elecció i la supervisió de l'encarregat.

## **7. L'RGPD només s'aplica als encarregats establerts al territori de la Unió Europea?**

No, el Reglament s'aplica al tractament de dades personals en el context de les activitats d'un establiment de l'encarregat a la Unió, independentment de si el tractament té lloc a la Unió o no.

D'altra banda, l'RGPD també s'aplica al tractament de dades personals de persones interessades que resideixen a la Unió, efectuat per un encarregat no establert en la Unió, quan les activitats de tractament estan relacionades amb:

- L'oferta de béns o serveis a les persones interessades a la Unió, independentment de si se'ls requereix pagament o no.
- El control del seu comportament, en la mesura que tingui lloc a la Unió.

## **8. Hi ha un règim especial per contractar un encarregat que no estigui establert al territori de la Unió Europea o que efectuï el tractament fora del territori de la Unió?**

La comunicació de dades personals, en el marc d'un acord d'encarregat del tractament, a un país que no formi part de la Unió es regeix per la regulació establerta en el Reglament per a les transferències internacionals.

La transferència a un tercer país no pot suposar en cap cas una reducció del nivell de protecció de les persones que estableix el Reglament. Aquest principi també s'aplica en les transferències posteriors de dades personals, des del tercer país a un altre tercer país o a una organització internacional.

Per a la transferència de dades a països que no garanteixen un nivell de protecció adequat, el responsable ha d'acreditar que l'encarregat del tractament està en disposició d'oferir garanties adequades. En tot cas, ha de garantir que les persones interessades compten amb drets exigibles i accions legals efectives.

## **9. Si s'externalitzen les funcions del delegat de protecció de dades a un tercer, aquest té la consideració d'encarregat del tractament?**

Sí, l'RGPD preveu que el delegat de protecció de dades ha de poder accedir a les dades que es tractin. Per tant, s'haurà formalitzar un encàrrec del tractament.

## **10. Cal informar les persones interessades de la contractació d'un encarregat del tractament?**

L'LOPDGDD no considera l'accés de l'encarregat del tractament com una comunicació de dades, si s'han complert els requisits establerts per l'RGPD. Per això, no seria exigible incloure informació sobre l'existència i, si escau, la identitat dels encarregats del tractament entre la informació sobre les comunicacions que cal facilitar a les persones interessades.

Tot i això, en determinades circumstàncies (atenent, per exemple, a la naturalesa del tractament, a les dades tractades, a l'existència de tractament de la informació als sistemes de l'encarregat, especialment si això implica una transferència a tercers països, o per altres circumstàncies concurrents) pot ser convenient que es doni informació, com a mínim, sobre l'existència d'encarregats del tractament, per a una major transparència en el tractament de les dades personals. La informació sobre la identitat dels encarregats pot oferir-se per mitjans electrònics a través d'un web, de manera que permeti la seva actualització immediata.

## **11. Quin és el contingut mínim d'un acord o acte d'encàrrec del tractament?**

Com a mínim cal establir l'objecte, la durada, la naturalesa i la finalitat del tractament, el tipus de dades personals i les categories de persones interessades, així com les obligacions i els drets del responsable.

En particular, l'acord o acte ha de contenir:

- Les instruccions del responsable del tractament

Cal documentar de manera precisa les instruccions respecte de l'encàrrec realitzat. Cal identificar de forma clara i concreta quins són els tractaments de dades que ha de dur a terme l'encarregat del tractament, atenent al tipus de servei prestat i a la manera de prestar-lo. És especialment necessari determinar de forma clara les comunicacions a tercers que el responsable encomana a l'encarregat o que es deriven del servei prestat.

La subjecció a les instruccions del responsable s'ha de produir, igualment, en el cas de les transferències internacionals de dades que es produeixen com a conseqüència de la prestació del servei. Si el dret de la Unió o d'un estat membre obliga legalment l'encarregat del tractament a transferir dades a un tercer país, cal que n'informi el responsable abans de dur a terme el tractament, tret que aquest dret ho prohibeixi per raons importants d'interès públic.

Si l'encarregat del tractament considera que alguna de les instruccions infringeix l'RGPD, l'LOPDGDD o qualsevol altra disposició en matèria de protecció de dades de la Unió o dels estats membres, l'encarregat n'ha d'informar immediatament el responsable.

- El deure de confidencialitat

Cal establir la forma en què l'encarregat del tractament garantirà que les persones autoritzades per tractar dades personals s'han compromès, de forma expressa, a respectar la confidencialitat o que, si escau, estan subjectes a una obligació de confidencialitat de naturalesa estatutària.

El compliment d'aquesta obligació ha de quedar documentat i a disposició del responsable del tractament.

- Les mesures de seguretat

L'acord ha d'establir l'obligació de l'encarregat d'adoptar totes les mesures de seguretat necessàries, de conformitat amb el que estableix l'article 32 de l'RGPD.

Correspon al responsable del tractament fer l'avaluació de riscos per determinar les mesures de seguretat apropiades per garantir la seguretat de la informació tractada i els drets de les persones afectades. Així mateix, l'encarregat també ha d'avaluar els possibles riscos derivats del tractament, tenint en compte els mitjans emprats (tecnologies, recursos etc.) i altres circumstàncies que puguin incidir en la seguretat, como per exemple que l'encarregat dugui a terme altres tractaments.

A partir d'aquí, les mesures de seguretat concretes es poden determinar amb una llista exhaustiva o amb una remissió a un estàndard o marc nacional o internacional reconegut. En l'àmbit del sector públic, aquestes mesures de seguretat hauran d'ajustar-se a l'Esquema Nacional de Seguretat.

Així, tenint en compte l'estat de la tècnica, els costos d'aplicació i la naturalesa, l'abast, el context i les finalitats del tractament, així com els riscos de probabilitat i gravetat variables per als drets i les llibertats de les persones físiques, el responsable i l'encarregat del tractament han d'establir les mesures tècniques i organitzatives apropiades per garantir el nivell de seguretat adequat al risc existent que, si escau, poden incloure, entre d'altres:

- La pseudonimització i el xifrat de dades personals.
- La capacitat de garantir la confidencialitat, la integritat, la disponibilitat i la resiliència permanents dels sistemes i els serveis de tractament.

- La capacitat de restaurar la disponibilitat i l'accés a les dades personals de forma ràpida, en cas d'incident físic o tècnic.
- Un procés de verificació, avaluació i valoració regulars de l'eficàcia de les mesures tècniques i organitzatives que garanteixen la seguretat del tractament.

L'adhesió a codis de conducta o la possessió d'una certificació són elements que serveixen per demostrar el compliment dels requisits indicats anteriorment.

El responsable i l'encarregat del tractament han de prendre mesures per garantir que qualsevol persona que actua sota la seva autoritat, i té accés a dades personals, només pot tractar-les seguint instruccions del responsable, tret que hi estigui obligada en virtut del dret de la Unió o dels estats membres.

- El règim de la subcontractació

L'acord ha d'establir el règim de subcontractació. L'RGPD exigeix que, quan el servei encomanat comporta que un tercer tracti les dades personals, per recórrer a un altre encarregat (subencarregat) per desenvolupar aquest servei l'encarregat del tractament ha de tenir l'autorització prèvia per escrit del responsable del tractament.

Aquesta autorització pot ser específica (identificació de l'entitat concreta) o general (només autoritzant la subcontractació, però sense concretar l'entitat).

Si l'autorització és de caràcter general, l'encarregat ha d'informar el responsable de la incorporació d'un subencarregat o de la substitució per altres subencarregats; d'aquesta manera, dona al responsable l'oportunitat d'oposar-se a aquests canvis.

Pot ser útil que l'acord o l'acte estableixi la forma (que, en tot cas, ha de constar per escrit) i el termini perquè el responsable manifesti la seva oposició.

En tot cas, el subencarregat del tractament ha d'estar subjecte a les mateixes condicions (instruccions, obligacions, mesures de seguretat...) i en la mateixa forma (acord per escrit o acte jurídic vinculant) que l'encarregat del tractament, en relació amb el tractament adequat de les dades personals i la garantia dels drets de les persones afectades. Si el subencarregat les incompleix, l'encarregat inicial continua sent plenament responsable del compliment de les obligacions del subencarregat davant del responsable del tractament.

Quan s'aplica la legislació de contractes del sector públic, també cal tenir en compte les disposicions específiques previstes en aquesta llei.

- Els drets de les persones interessades

S'ha d'establir la forma en què l'encarregat del tractament ha d'assistir el responsable, en el compliment de l'obligació de respondre les sol·licituds d'exercici dels drets de les persones interessades establerts en el capítol III de l'RGPD:

- Accés a dades personals
- Rectificació
- Supressió (dret a l'oblit)
- Limitació del tractament
- Portabilitat de dades
- Oposició
- A no ser objecte de decisions individualitzades automatitzades (inclosa l'elaboració de perfils)

L'acord ha d'establir de forma clara si correspon a l'encarregat del tractament atendre i donar resposta a les sol·licituds d'aquests drets, o bé establir expressament que la seva única obligació és comunicar al responsable del tractament que s'ha exercit un dret.

En el primer supòsit, l'acord ha d'establir la forma i els terminis per atendre o, si escau, donar resposta a les sol·licituds d'exercici de drets. En el segon supòsit, cal establir la forma i el termini en què la sol·licitud i, si escau, la informació corresponent a l'exercici del dret s'ha de comunicar al responsable del tractament.

Quant al dret d'informació de les persones afectades, es tracta d'un dret no subjecte a sol·licitud i, per tant, estrictament no li seria aplicable l'obligació d'assistir el responsable en la seva obligació de respondre. Tot i això, en els casos en què l'encarregat ha de recollir les dades és recomanable que l'acord o acte jurídic estableixi la forma i el moment en què s'ha de donar el dret d'informació.

- Col·laboració en el compliment de les obligacions del responsable

Cal establir la forma en què l'encarregat ha d'ajudar el responsable a garantir el compliment de les obligacions relatives a l'aplicació de les mesures de seguretat corresponents, la notificació de violacions de dades a les autoritats de protecció de dades, la comunicació de violacions de dades a les persones interessades, la realització de les avaluacions d'impacte relativa la protecció de dades i, si escau, la realització de consultes prèvies.

El compliment d'aquesta obligació queda supeditat a la naturalesa del tractament efectuat i a la informació que estigui a disposició de l'encarregat.

El responsable pot delegar en l'encarregat el compliment d'aquestes obligacions.

- El destí de les dades al finalitzar la prestació

Cal preveure si, una vegada finalitzada la prestació dels serveis de tractament, l'encarregat del tractament ha de procedir a la supressió o a la devolució de les dades personals i de qualsevol còpia existent, ja sigui al responsable o a un altre encarregat designat pel responsable.

L'acord ha d'establir de forma clara quina de les dues opcions ha triat el responsable, així com la forma i el termini en què s'ha de complir. No procedirà la destrucció quan hi hagi una previsió legal que obligui a la seva conservació.

No procedirà la destrucció de les dades quan hi hagi una previsió legal que obligui a la seva conservació, supòsit en què caldrà retornar-les al responsable. Correspon al responsable garantir-ne la conservació mentre persisteixi aquesta obligació.

No obstant això, l'encarregat pot conservar-ne una còpia amb les dades bloquejades mentre es puguin derivar responsabilitats de l'execució de la prestació.

- La col·laboració amb el responsable per demostrar el compliment

Cal establir l'obligació de l'encarregat de posar a disposició del responsable tota la informació necessària per demostrar que compleix les obligacions establertes en aquest article, així com l'obligació de permetre i contribuir a les auditories, incloses inspeccions, que efectui el responsable o un altre auditor autoritzat pel responsable.

- Contingut addicional

Per als encàrrecs del tractament sotmesos a la legislació de contractes del sector públic, cal tenir en compte, a més, que al plec de clàusules hi ha de constar (art. 122.2 LCSP):

- La finalitat per a la qual es cediran les dades al contractista.
- L'obligació del 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.

- L'obligació de l'empresa adjudicatària de presentar abans de la formalització del contracte una declaració en la que posi de manifest on estaran ubicats els servidors i des d'on es prestaran els serveis associats als mateixos.
- L'obligació de comunicar qualsevol canvi que es produeixi, al llarg de la vida del contracte, de la informació facilitada a la declaració a què es refereix la lletra c) anterior.
- L'obligació dels licitadors d'indicar en la seva oferta, si tenen previst subcontractar els servidors o els serveis associats als mateixos, el nom o el perfil empresarial, definit per referència a les condicions de solvència professional o tècnica, dels subcontractistes a qui es vagi a encomanar la seva realització.

## **12. S'han d'adaptar a l'RGPD els contractes d'encàrrec formalitzats abans de l'aplicació de l'RGPD?**

Els contractes d'encàrrec formalitzats abans de la plena aplicabilitat de l'RGPD (25 de maig de 2018) s'han d'adaptar per respectar el que estableix l'article 28 RGPD. Tot i que moltes de les obligacions derivades del règim establert a l'RGPD ja estan recollides a la normativa espanyola, cal modificar els contractes existents perquè les seves clàusules reflecteixin tots els continguts del Reglament, tenint en compte que les remissions genèriques a l'article de l'RGPD que els regula no són vàlides.

D'acord amb la Disposició transitòria cinquena de l'LOPDGDD, els contractes i acords d'encàrrec del tractament establerts abans de 25 de maig de 2018 mantenen la seva vigència fins la data de venciment assenyalada en els mateixos.

Quan es tracti d'encàrrecs amb durada indefinida, mantenen la vigència fins el 25 de maig de 2022.

En qualsevol cas, durant la vigència del contracte o acord, qualsevol de les parts pot exigir a l'altra la modificació del contracte per adaptar-la al que estableix l'article 28 de l'RGPD.

## **13. Es poden considerar encarregades del tractament els qui, malgrat l'existència d'un acord o acte jurídic d'encàrrec del tractament, estableixen relacions amb les persones afectades en nom propi?**

D'acord amb l'article 33.1 LOPDGDD, si l'encarregat del tractament estableix relacions amb les persones afectades en nom propi i sense que consti que actua per compte d'un altre, no tindrà la consideració d'encarregat del tractament, malgrat que existeixi un contracte o acte jurídic d'encàrrec del tractament.

Aquesta previsió no és d'aplicació als encàrrecs del tractament que es facin en el marc de la legislació de contractes del sector públic. En aquest cas el contractista tindrà la consideració d'encarregat del tractament en qualsevol cas, i l'administració adjudicatària tindrà la condició de responsable del tractament.

## ANNEX I

### Exemple de clàusules contractuals per a supòsits en què l'encarregat del tractament tracta les dades en els seus locals i exclusivament amb els seus sistemes

(Aquestes clàusules només tenen caràcter orientatiu i s'han d'adaptar a les circumstàncies concretes del tractament que es dugui a terme)

#### 1. Objecte i finalitat de l'encàrrec del tractament

Mitjançant aquestes clàusules s'habilita l'entitat ....., encarregada del tractament, per tractar per compte de ....., responsable del tractament, les dades de caràcter personal necessàries per prestar el servei de .....

**El tractament consistirà en:** (descripció detallada del servei)

Concreció dels tractaments a realitzar:

- |  |  |
|--|--|
| <input type="checkbox"/> Recollida     | <input type="checkbox"/> Registre                    |
| <input type="checkbox"/> Estructuració | <input type="checkbox"/> Modificació                 |
| <input type="checkbox"/> Conservació   | <input type="checkbox"/> Extracció                   |
| <input type="checkbox"/> Consulta      | <input type="checkbox"/> Comunicació per transmissió |
| <input type="checkbox"/> Difusió       | <input type="checkbox"/> Interconnexió               |
| <input type="checkbox"/> Acarament     | <input type="checkbox"/> Limitació                   |
| <input type="checkbox"/> Supressió     | <input type="checkbox"/> Destrucció                  |
| <input type="checkbox"/> Comunicació   | <input type="checkbox"/> Altres .....                |

#### 2. Identificació de la informació afectada

Per executar les prestacions derivades del compliment de l'objecte d'aquest encàrrec, l'entitat/òrgan....., responsable del tractament, posa a disposició de l'entitat ....., encarregada del tractament, la informació que es descriu a continuació:

- .....
- .....
- .....

Categories de persones interessades: ciutadania / persones usuàries / clients / persones treballadores / pacients / menors / persones discapacitades / ... (indiqueu l'opció que escaigui).

### 3. Durada

Aquest acord té una durada de.....<sup>1</sup>

### 4. Obligacions de l'encarregat del tractament

L'encarregat del tractament i tot el seu personal s'obliga a:

- Utilitzar les dades personals objecte de tractament, o les que reculli per a la seva inclusió, només per a la finalitat objecte d'aquest encàrrec. En cap cas pot utilitzar les dades per a finalitats pròpies.
- Tractar les dades d'acord amb les instruccions documentades del responsable del tractament.

Si l'encarregat del tractament considera que alguna de les instruccions infringeix l'RGPD o qualsevol altra disposició en matèria de protecció de dades de la Unió o dels estats membres, l'encarregat n'ha d'informar immediatament el responsable.

- Incorporar els tractaments que duu a terme en execució d'aquest contracte al seu registre d'activitats del tractament efectuades per compte d'un responsable, amb el contingut de l'article 30.2 de l'RGPD.<sup>2</sup>
- No comunicar les dades a terceres persones, tret que tingui l'autorització expressa del responsable del tractament, en els supòsits legalment admissibles.

L'encarregat pot comunicar les dades a altres encarregats del tractament del mateix responsable, d'acord amb les instruccions del responsable. En aquest cas, el responsable ha d'identificar, prèviament i per escrit, l'entitat a la qual s'han de comunicar les dades, les dades a comunicar i les mesures de seguretat que cal aplicar per procedir a la comunicació.

---

<sup>1</sup> En alguns casos, en particular determinats casos sotmesos al dret administratiu (convenis, contractes de gestió de serveis públics, etc.), la durada de l'encàrrec pot estar limitada per la durada que la legislació vigent estableix per la prestació de serveis.

<sup>2</sup> L'obligació indicada a l'article 30.2 de l'RGPD no s'aplicarà a empreses ni organitzacions que ocupin menys de 250 persones llevat que concorri alguna de les circumstàncies següents:

- Si és probable que hi hagi un risc per a drets i llibertats dels subjectes.
- Si el tractament no és ocasional.
- Si inclou categories especials de dades (art 9 RGPD) o infraccions i condemnes penals.

Si concorre alguna d'aquestes circumstàncies l'encarregat haurà d'incloure al registre els tractaments en què concorrin.

Si l'encarregat ha de transferir dades personals a un tercer país o a una organització internacional, en virtut del dret de la Unió o dels estats membres que li sigui aplicable, ha d'informar el responsable d'aquesta exigència legal de manera prèvia, tret que aquest dret ho prohibeixi per raons importants d'interès públic.

- Subcontractació

(Escriure una de les opcions)

### **OPCIÓ A**

No subcontractar cap de les prestacions que formin part de l'objecte d'aquest contracte que comportin el tractament de dades personals, tret dels serveis auxiliars necessaris per al normal funcionament dels serveis de l'encarregat.

Si cal subcontractar algun tractament, aquest fet s'ha de comunicar prèviament i per escrit al responsable, amb una antelació de .....<sup>3</sup>. Cal indicar els tractaments que es pretén subcontractar i identificar de forma clara i inequívoca l'empresa subcontractista i les seves dades de contacte. La subcontractació es pot dur a terme si el responsable no manifesta la seva oposició en el termini establert.

El subcontractista, que també té la condició d'encarregat del tractament, està obligat igualment a complir les obligacions que aquest document estableix per a l'encarregat del tractament i les instruccions que dicti el responsable. Correspon a l'encarregat inicial regular la nova relació, de manera que el nou encarregat quedi subjecte a les mateixes condicions (instruccions, obligacions, mesures de seguretat...) i amb els mateixos requisits formals que ell, pel que fa al tractament adequat de les dades personals i a la garantia dels drets de les persones afectades. Si el subencarregat ho incompleix, l'encarregat inicial continua sent plenament responsable davant el responsable pel que fa al compliment de les obligacions.

### **OPCIÓ B**

S'autoritza l'encarregat a subcontractar amb l'empresa ..... les prestacions que comporten els tractaments següents:

.....

Per subcontractar amb altres empreses, l'encarregat ha de comunicar aquest fet per escrit al responsable i identificar de forma clara i inequívoca l'empresa

---

<sup>3</sup> Es recomana establir un termini mínim d'antelació per fer la comunicació.

subcontractista i les seves dades de contacte. La subcontractació es pot dur a terme si el responsable no hi manifesta oposició en el termini de .....<sup>4</sup>.

El subcontractista, que també té la condició d'encarregat del tractament, està obligat igualment a complir les obligacions que aquest document estableix per a l'encarregat del tractament i les instruccions que dicti el responsable. Correspon a l'encarregat inicial regular la nova relació, de manera que el nou encarregat quedi subjecte a les mateixes condicions (instruccions, obligacions, mesures de seguretat...) i amb els mateixos requisits formals que ell, pel que fa al tractament adequat de les dades personals i a la garantia dels drets de les persones afectades. Si l'encarregat ho incompleix, l'encarregat inicial continua sent plenament responsable davant el responsable pel que fa al compliment de les obligacions.

- Mantenir el deure de secret respecte de les dades de caràcter personal a les quals hagi tingut accés en virtut d'aquest encàrrec, fins i tot després que en finalitzi l'objecte.
- Garantir que les persones autoritzades per tractar dades personals es comprometen, de forma expressa i per escrit, a seguir les instruccions del responsable, a respectar la confidencialitat<sup>5</sup> i a complir les mesures de seguretat corresponents, de les quals cal informar-los convenientment.
- Mantenir a disposició del responsable la documentació que acredita que es compleix l'obligació que estableix l'apartat anterior.
- Garantir la formació necessària en matèria de protecció de dades personals de les persones autoritzades per tractar dades personals.
- Assistir el responsable del tractament en la resposta a l'exercici dels drets següents:
  - Accés, rectificació, supressió i oposició
  - Limitació del tractament
  - Portabilitat de dades
  - A no ser objecte de decisions individualitzades automatitzades (inclosa l'elaboració de perfils)

(Escolliu una de les opcions)

---

<sup>4</sup> Es recomana establir un termini per a poder oposar-s'hi.

<sup>5</sup> Si hi ha una obligació de confidencialitat de naturalesa estatutària, ha de quedar constància expressa de la naturalesa i l'extensió d'aquesta obligació.

### **OPCIÓ A**

L'encarregat del tractament ha de resoldre, per compte del responsable i dins del termini establert, les sol·licituds d'exercici dels drets d'accés, rectificació, supressió i oposició, limitació del tractament, portabilitat de dades i a no ser objecte de decisions individualitzades automatitzades, en relació amb les dades objecte de l'encàrrec.<sup>6</sup>

### **OPCIÓ B**

Quan les persones afectades exerceixin els drets d'accés, rectificació, supressió i oposició, limitació del tractament, portabilitat de dades i a no ser objecte de decisions individualitzades automatitzades, davant l'encarregat del tractament, aquest ho ha de comunicar per correu electrònic a l'adreça..... (adreça que indiqui el responsable). La comunicació s'ha de fer de forma immediata i en cap cas més enllà de l'endemà del dia laborable en què s'ha rebut la sol·licitud<sup>7</sup>, juntament, si escau, amb altres informacions que puguin ser rellevants per resoldre la sol·licitud.

- Dret d'informació

(Escolliu una de les opcions)

### **OPCIÓ A**

L'encarregat del tractament ha de facilitar, en el moment de recollir les dades, la informació relativa als tractaments de dades que es duren a terme. La redacció i el format en què es facilitarà la informació s'ha de consensuar amb el responsable, abans d'iniciar la recollida de les dades.

### **OPCIÓ B**

Correspon al responsable facilitar el dret d'informació en el moment de recollir les dades.

- Notificació de violacions de la seguretat de les dades

---

<sup>6</sup> Tot i que correspon al responsable decidir si delega en l'encarregat, la delegació resulta especialment recomanable en els supòsits en què les dades es tracten exclusivament amb els sistemes de l'encarregat.

<sup>7</sup> Termini i mitjà recomanats a fi que el responsable pugui resoldre la sol·licitud fins del termini establert.

L'encarregat del tractament ha d'informar el responsable del tractament, sense dilació indeguda i en qualsevol cas abans del termini màxim de .....<sup>8</sup>, i a través de....., de les violacions de la seguretat de les dades personals al seu càrrec de les quals tingui coneixement, juntament amb tota la informació rellevant per documentar i comunicar la incidència.

La notificació no és necessària quan sigui improbable que aquesta violació de la seguretat constitueixi un risc per als drets i les llibertats de les persones físiques.

Si se'n disposa, cal facilitar, com a mínim, la informació següent:

- Descripció de la naturalesa de la violació de la seguretat de les dades personals, incloses, quan sigui possible, les categories i el nombre aproximat de persones interessades afectades i les categories i el nombre aproximat de registres de dades personals afectats.
- Nom i dades de contacte del delegat de protecció de dades o d'un altre punt de contacte en el qual es pugui obtenir més informació.
- Descripció de les possibles conseqüències de la violació de la seguretat de les dades personals.
- Descripció de les mesures adoptades o proposades per posar remei a la violació de la seguretat de les dades personals, incloses, si escau, les mesures adoptades per mitigar els possibles efectes negatius.

Si no és possible facilitar la informació simultàniament, i en la mesura en què no ho sigui, la informació s'ha de facilitar de manera gradual sense dilació indeguda.

---

<sup>8</sup> El termini ha de ser inferior a 72 hores en qualsevol cas.

(Escolliu alguna o les dues opcions)<sup>9</sup>

### **OPCIÓ A**

Correspon a l'encarregat del tractament comunicar les violacions de la seguretat de les dades a l'autoritat de protecció de dades.

La comunicació ha de contenir, com a mínim, la informació següent:

- Descripció de la naturalesa de la violació de la seguretat de les dades personals, incloses, quan sigui possible, les categories i el nombre aproximat de persones interessades afectades i les categories i el nombre aproximat de registres de dades personals afectats.
- Nom i dades de contacte del delegat de protecció de dades o d'un altre punt de contacte en el qual es pugui obtenir més informació.
- Descripció de les possibles conseqüències de la violació de la seguretat de les dades personals.
- Descripció de les mesures adoptades o proposades per posar remei a la violació de la seguretat de les dades personals, incloses, si escau, les mesures adoptades per mitigar els possibles efectes negatius.

Si no és possible facilitar la informació simultàniament, s'ha de facilitar de manera gradual sense dilació indeguda.

### **OPCIÓ B**

Correspon a l'encarregat del tractament comunicar en el menor temps possible a les persones interessades les violacions de la seguretat de les dades, quan sigui probable que la violació suposi un alt risc per als drets i les llibertats de les persones físiques.

La comunicació s'ha de fer en un llenguatge clar i senzill i, com a mínim, cal:

---

<sup>9</sup> Tot i que la notificació de la violacions de seguretat a l'autoritat de control o a les persones interessades correspon al responsable del tractament, en els supòsits en què les dades es tractin exclusivament amb els sistemes de l'encarregat pot ser recomanable atribuir aquestes funcions a l'encarregat.

- Explicar la naturalesa de la violació de dades.
- Indicar el nom i les dades de contacte del delegat de protecció de dades o d'un altre punt de contacte en què es pugui obtenir més informació.
- Descriure les possibles conseqüències de la violació de la seguretat de les dades personals.
- Descriure les mesures adoptades o proposades pel responsable del tractament per posar remei a la violació de la seguretat de les dades personals, incloses, si escau, les mesures adoptades per mitigar els possibles efectes negatius.
- Donar suport al responsable del tractament a l'hora de fer les avaluacions d'impacte relatives a la protecció de dades, quan escaigui.
- Donar suport al responsable del tractament a l'hora de fer les consultes prèvies a l'autoritat de control, quan escaigui.
- Posar a disposició del responsable tota la informació necessària per demostrar que compleix les seves obligacions, així com per realitzar les auditories o les inspeccions que efectuï el responsable o un altre auditor autoritzat per ell.
- Implantar les mesures de seguretat següents:

(Escolliu una o totes dues opcions)

### **OPCIÓ A**

Les mesures de seguretat següents, d'acord amb l'avaluació de riscos realitzada per<sup>10</sup>..... , en data ..... :

- .....
- .....
- .....

---

<sup>10</sup> Indiqueu si l'avaluació de riscos l'ha fet el responsable o l'encarregat del tractament.

## **OPCIÓ B**

Les mesures de seguretat que es deriven de l'aplicació de<sup>11</sup> .....

En tot cas, cal implantar mecanismes per:

- Garantir la confidencialitat, integritat, disponibilitat i resiliència permanents dels sistemes i serveis de tractament.
- Restaurar la disponibilitat i l'accés a les dades personals de forma ràpida, en cas d'incident físic o tècnic.
- Verificar, avaluar i valorar, de forma regular, l'eficàcia de les mesures tècniques i organitzatives implantades per garantir la seguretat del tractament.
- Pseudonimitzar i xifrar les dades personals, si escau.

També ha d'adoptar totes aquelles altres mesures que, tenint en compte el conjunt de tractaments que duu a terme, siguin necessàries per garantir un nivell de seguretat adequat al risc.

La documentació relacionada amb la gestió dels riscos, incloent el resultat de les auditories periòdiques que es realitzin, pot ser sol·licitada en qualsevol moment pel responsable del tractament.

- Designar un delegat de protecció de dades<sup>12</sup> i comunicar-ne la identitat i les dades de contacte al responsable.

---

<sup>11</sup> Indiqueu el codi de conducta, el segell, la certificació o un altre estàndard on estan definides les mesures aplicables, com seria el cas de l'Esquema Nacional de Seguretat (ENS) per a les entitats definides a l'article 77.1 LOPDGDD i a les empreses o fundacions vinculades a aquestes entitats (D.A. 1a LOPDGDD).

<sup>12</sup> Cal designar el delegat de protecció de dades quan:

- El tractament el duu a terme una autoritat o un organisme públic, tret dels tribunals que actuïn en exercici de la seva funció judicial.
- Les activitats principals del responsable o de l'encarregat consisteixen en operacions de tractament que, en raó de la seva naturalesa, abast i/o finalitats, requereixen una observació habitual i sistemàtica de persones interessades a gran escala.
- Les activitats principals del responsable o de l'encarregat consisteixen en el tractament a gran escala de categories especials de dades personals i de dades relatives a condemnes i infraccions penals.

- Destí de les dades

(Escolliu una de les tres opcions)

### **OPCIÓ A**

Retornar al responsable del tractament les dades de caràcter personal i, si escau, els suports on constin, una vegada complerta la prestació.

La devolució ha de comportar la destrucció de les còpies i l'esborrat total de les dades existents en els equips informàtics utilitzats per l'encarregat.

No obstant això, l'encarregat pot conservar-ne una còpia, amb les dades degudament bloquejades, mentre es puguin derivar responsabilitats de l'execució de la prestació.

### **OPCIÓ B**

Retornar a l'encarregat que el responsable del tractament designi per escrit les dades de caràcter personal i, si escau, els suports on constin, una vegada complerta la prestació.

La devolució ha de comportar la destrucció de les còpies i l'esborrat total de les dades existents en els equips informàtics utilitzats per l'encarregat.

No obstant això, l'encarregat pot conservar-ne una còpia, amb les dades degudament bloquejades, mentre es puguin derivar responsabilitats de l'execució de la prestació.

### **OPCIÓ C**

Destruir les dades, una vegada complerta la prestació. Una vegada destruïdes, l'encarregat n'ha de certificar la destrucció per escrit i ha de lliurar el certificat al responsable del tractament.

No obstant això, l'encarregat pot conservar-ne una còpia, amb les dades degudament bloquejades, mentre es puguin derivar responsabilitats de l'execució de la prestació.

- El contractista s'ha de sotmetre a la normativa nacional i de la Unió Europea en matèria de protecció de dades. Aquesta obligació té la condició d'obligació contractual essencial.<sup>13</sup>
- Quan l'execució del contracte impliqui la utilització de servidors per part del contractista, l'empresa adjudicatària ha de presentar, abans de formalitzar el contracte, i quan es produeixi qualsevol canvi durant l'execució del contracte, una declaració sobre el lloc on estaran ubicats els servidors i des d'on es prestaran els serveis associats a aquests.<sup>13</sup>
- Els licitadors han d'indicar a la seva oferta si tenen previst subcontractar els servidors o serveis associats a aquests i, en cas afirmatiu, el nom o el perfil empresarial dels subcontractistes, definit per referència a les condicions de solvència professional o tècnica.<sup>13</sup>

## 5. Obligacions del responsable del tractament

Correspon al responsable del tractament:

- Lliurar a l'encarregat les dades a les quals es refereix la clàusula 2 d'aquest document.
- Fer una avaluació de l'impacte en la protecció de dades personals de les operacions de tractament que ha d'efectuar l'encarregat.
- Fer les consultes prèvies que correspongui.
- Vetllar, abans i durant tot el tractament, perquè l'encarregat compleixi l'RGPD.
- Supervisar el tractament, inclosa l'execució d'inspeccions i auditories.

---

<sup>13</sup> Les clàusules de les lletres s), t) i u) són obligatòries per als encàrrecs del tractament establerts en el marc de la legislació de contractes del sector públic. Aquestes clàusules han de constar al Plec de clàusules administratives particulars (art. 122.2 LCSP).