

Informe jurídic sobre les modificacions incorporades a l'Avantprojecte de Llei per a la modificació de la Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires i del Decret Llei 1/2009, de 22 de desembre, d'ordenació dels equipaments comercials

Antecedents

En data 21 de setembre de 2023 aquesta Autoritat va emetre un informe sobre l'Avantprojecte de Llei per a la modificació de la Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires i del Decret Llei 1/2009, de 22 de desembre, d'ordenació dels equipaments comercials (PD 11/2023, el qual es pot consultar al web www.apdcat.cat).

En data 23 de novembre de 2023, la Direcció General de Comerç del Departament d'Empresa i de Treball tramet a aquesta Autoritat una memòria sobre les observacions i les al·legacions presentades en la tramitació de l'Avantprojecte de la Llei per a la modificació de la Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires i del Decret Llei 1/2009, de 22 de desembre, d'ordenació dels equipaments comercials i un nou text de l'Avantprojecte de Llei, per tal que se'ls facin arribar els comentaris escaients.

Analitzat l'Avantprojecte, i tenint en compte la normativa vigent aplicable, i d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica, s'informa del següent:

Fonaments Jurídics

I

L'article 36.4 del Reglament (UE) 2016/679, del Parlament 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 (en endavant, RGPD), disposa que "*los Estados miembros garantizarán que se consulte a la autoridad de control durante la elaboración de toda propuesta de medida legislativa que haya de adoptar un Parlamento nacional, o de una medida reglamentaria basada en dicha medida legislativa, que se refiera al tratamiento*".

De conformitat amb allò establert a l'article 5.m) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, li correspon a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades emetre informe, amb caràcter preceptiu, sobre les disposicions que afectin la protecció de dades de caràcter personal.

L'article 8.2.f) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, disposa que és funció de la directora de l'Autoritat emetre informe, amb caràcter preceptiu, dels avantprojectes de llei, dels projectes de disposicions normatives que elabori el Govern per raó d'una delegació legislativa i dels projectes de reglaments o disposicions de caràcter general que afectin la protecció de dades de caràcter personal.

En conseqüència, el present informe s'emet en base a les esmentades previsions de l'article 36 de l'RGPD i dels articles 5 i 8 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

D'acord amb l'article 17.2 de la Llei 32/2010, aquest informe es publicarà al web de l'Autoritat un cop notificat a les persones interessades, amb l'anonimització prèvia de les dades de caràcter personal.

II

La nova versió tramesa de l'Avantprojecte de Llei per a la modificació de la Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires i del Decret Llei 1/2009, de 22 de desembre, d'ordenació dels equipaments comercials ha incorporat algunes de les al·legacions formulades per diverses entitats a les quals es va donar tràmit d'audiència.

Respecte de les observacions que va formular aquesta Autoritat en l'informe PD 11/2023, s'ha modificat l'article 1.2, el qual modifica l'apartat 3 de l'article 16 de la Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires.

En el dit informe, aquesta Autoritat va posar de manifest el següent (FJ III):

“Ara bé, sí que es considera adient fer referència a l'article 1.2, el qual modifica l'apartat 3 de l'article 16 de la Llei 18/2017.

En la redacció actual de la Llei 18/2017, l'article 16.3 preveu el següent:

3. Les empreses que venen productes per Internet han d'oferir, en la mesura que sigui possible, als clients l'opció de recollir-los en un establiment físic de llur entorn més proper, i facilitar així els acords entre companyies o plataformes en línia i el comerç de proximitat.

I, l'Avantprojecte tramés el modifica de la següent manera:

3. Les empreses que es dediquen a la modalitat de venda de productes a distància, a més de la possibilitat de lliurament del producte en la direcció postal assenyalada pel comprador, han d'oferir i facilitar al comprador la possibilitat de recollida i devolució del producte en establiment físic de llur entorn més proper. Totes aquestes empreses, han de disposar de punts de recollida i de retorn, d'acord amb els paràmetres de localització que han d'establir els respectius ajuntaments.

Si bé la proposta de modificació de l'article 1.2 de l'Avantprojecte no contradiu la normativa de protecció de dades, es recomana que faci referència a la necessitat que la comunicació de dades que hi preveu als establiments físics ha de respectar els principis i obligacions relatius al tractament que preveu l'RGPD, i en especial el principi de minimització de dades de l'article 5.1.c) de l'RGPD, pel qual les dades personals han de ser les adequades, pertinents i limitades al necessari en relació amb la finalitat per la qual són tractades.

En definitiva, quan la persona compradora esculli l'opció de recollida i devolució del producte en un establiment físic de llur entorn més proper, l'empresa que dugui a terme la

venda del producte ha de vetllar per comunicar a l'establiment físic únicament les dades estrictament necessàries per poder dur a terme el tràmit de recollida o la devolució del producte, segons sigui en cada cas.”

A la versió actual que s'ha tramès, quant al que ens interessa en el present informe, s'ha afegit el següent paràgraf a l'article 1.2:

“En el tractament de les dades comunicades per la persona compradora les empreses han de garantir que es compleix la legislació en matèria de protecció de dades de caràcter personal, en especial el principi de minimització de les dades”.

D'entrada, es valora positivament que a la nova versió de l'Avantprojecte de Llei s'hagi incorporat entre les modificacions de l'article 1.2, què modifica l'apartat 3 de l'article 16 de la Llei 18/2018, una previsió relativa a la protecció de dades personals. Ara bé, encara que aquesta previsió és d'acord amb la normativa de protecció de dades, cal fer avinent que no s'ajusta a la recomanació que es va exposar a l'informe de data 21 de setembre de 2023 efectuat per aquesta Autoritat.

En aquest sentit, l'article 1.2 de l'Avantprojecte preveu, entre altres qüestions, l'obligació de les empreses que es dediquen a la modalitat de venda de productes a distància a oferir a les persones compradores, a més de la possibilitat de lliurament dels productes en la direcció postal assenyalada per la persona compradora, la possibilitat de recollida i devolució del producte en un establiment o punt de recollida físic, sigui propi de l'empresa o aliè. I, se centra en la regulació dels dits punts de recollida i de retorn.

Des de la perspectiva de la protecció de dades, cal tenir en compte que en ambdós supòsits, és a dir, tant si el lliurament del producte es du a terme en la direcció postal assenyalada per la persona compradora com si escull l'opció de recollida i devolució del producte en un establiment o punt de recollida físic, hi haurà una comunicació de dades personals de la persona compradora i, per tant, un tractament d'acord amb el que preveu l'article 4.2 de l'RGPD, quan en l'entrega o la devolució participi una o diverses empreses alienes a l'empresa venedora.

I, en conseqüència, els principis i obligacions que preveu la normativa de protecció de dades, en particular l'RGPD i la Llei Orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals, són plenament aplicables a aquesta comunicació, sense necessitat que siguin replicats a la normativa.

No obstant això, quant a la modificació de l'apartat 3 de l'article 16 de la Llei 18/2018 que proposa l'article 1.2 de l'Avantprojecte de Llei es va considerar, a l'informe PD 11/2023, la necessitat o la conveniència d'incorporar una previsió per la qual les empreses que es dediquen a la modalitat de venda de productes a distància tinguessin en compte que només han de comunicar les dades de la persona compradora que siguin adequades, pertinents i limitades al necessari en relació amb la finalitat de la comunicació, és a dir, l'entrega o devolució del producte (principi de minimització, art. 5.1.c de l'RGPD).

Així, amb la finalitat d'adaptar l'apartat 3 de l'article 16 de la Llei 18/2018 a la recomanació que es va exposar a l'informe PD 11/2023 i, amb l'objectiu d'oferir una redacció transparent en relació amb el tractament de dades personals que comporta la comunicació de les dades de la persona compradora per part de les empreses que es dediquen a la modalitat de

venda de productes en el sentit que s'ha exposat, es proposa la següent redacció o una de similar:

“Les empreses que es dediquen a la modalitat de venda de productes a distància només han de comunicar, quan escaigui, les dades de la persona compradora que siguin estrictament necessàries per poder dur a terme la recollida o la devolució del producte”.

Conclusió

Examinat l'Avantprojecte de Llei per a la modificació de la Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires i del Decret Llei 1/2009, de 22 de desembre, d'ordenació dels equipaments comercials, es considera adequat a les previsions establertes a la normativa sobre protecció de dades personals, sens perjudici de les consideracions fetes en aquest informe.

Signat per:
Meritxell Borràs Solé
Directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades
Autoritat Catalana de Protecció de Dades

2023.12.22 10:48:19 +01'00'

Directora