

Impactul noului Regulament General privind Protecția Datelor în desfășurarea unei proceduri de due diligence

de Radu Zmaranda, Avocat bpv Grigorescu Ștefănică

*Acest articol a fost publicat pe site-ul Wall-Street în data de 2 octombrie 2017

Regulamentul General privind Protecția Datelor ("RGPD") va deveni aplicabil începând cu data de 25 mai 2018, impunând o serie de obligații semnificativ mai stricte, precum și amenzi de până la 20 milioane de euro sau 4% din cifra de afaceri globală, oricare dintre acestea două e mai mare. Impactul real al nerespectării dispozițiilor va fi cu atât mai mare cu cât amenda poate fi dublată de un risc reputațional semnificativ și, implicit, de o scădere a valorii de piață a societății, precum și de expunerea la plata de despăgubiri pentru milioane de persoane vizate potențial.

Din acest motiv, protecția datelor a devenit un pilon central în procedurile de due diligence. Cu toate acestea, este deseori omis faptul că însăși procedura de due diligence și, respectiv, punerea la dispoziție a datelor personale constituie o prelucrare a datelor cu caracter personal.

Ce date personale pot fi prelucrate în cursul unei proceduri de due diligence?

Când prelucrează date cu caracter personal, vânzătorul trebuie să aibă în vedere, pe lângă principiul legalității prelucrării, atât principiul minimizării datelor personale, cât și principiul limitării scopului prelucrării. Acest lucru înseamnă că vânzătorul poate pune la dispoziția cumpărătorului doar acele tipuri de date care sunt strict necesare pentru atingerea scopului urmărit. Pentru a stabili care sunt tipurile de date necesare pentru atingerea scopului urmărit, trebuie realizată o evaluare de la caz la caz în raport cu scopul urmărit. În cele mai multe cazuri, însă, efortul și costurile pe care o astfel de analiză le-ar implica determină vânzătorii să prefere să furnizeze cumpărătorilor documentele în starea în care acestea se află, indiferent dacă respectivele documente conțin sau nu date sensibile.

Trebuie avut în vedere că și în cazul în care între vânzător și cumpărător a fost încheiat un acord de confidențialitate, care reprezintă un mijloc adecvat și recomandat de protecție a informațiilor divulgate, acesta nu este o garanție a conformității cu RGPD, întrucât însăși divulgarea este considerată o prelucrare, iar operațiunile de prelucrare se fac doar în condițiile impuse de RGPD.

Divulgarea datelor personale ale angajaților către cumpărători

În cazul procedurilor de *due diligence*, interesul comercial al cumpărătorului nu justifică divulgarea automată a datelor personale ale angajaților (sau cel puțin nu a tuturor angajaților). În principiu, numele, prenumele precum și orice date personale cu privire la aceștia nu trebuie divulgate cumpărătorilor, întrucât nu au absolut niciun impact cu privire la analiza contractelor individuale de muncă. În aceste cazuri, este recomandabil să fie transmise cumpărătorilor doar modele de contracte individuale de muncă. De asemenea, este posibilă și furnizarea de date statistice (ca de exemplu numărul total de angajați pe un post, într-o locație, costurile totale cu salariul, costurile individuale coroborate cu postul

specific etc. reprezintă o opțiune concordantă cu condițiile impuse de RGPD); totuși acestea nu trebuie să permită identificarea unei anumite persoane.

În cazul unor angajați cheie ai societății care au influență asupra activității operaționale sau decizionale ale acesteia, divulgarea identității poate fi necesară pentru ca potențialul cumpărător să ia o decizie în cunoștință de cauză cu privire la achiziție (de exemplu, se știe că angajatul X este indispensabil afacerii datorită cunoștințelor pe care acesta le are, însă se va pensiona curând). Chiar și în acest caz nu pot fi colectate mai multe date personale decât sunt strict necesare în vederea atingerii scopului urmărit. Astfel, dacă numele prenumele și eventual numărul de telefon al persoanei respective ar putea fi necesare pentru cumpărător, contul bancar sau date medicale ale acesteia ar excede scopului urmărit.

Categorii speciale de date personale

Tranzacțiile în sectorul medical reprezintă un teritoriu cu risc semnificativ având în vedere că în acest caz se prelucrează categorii speciale de date personale (date privind sănătatea, date genetice etc.). Având în vedere valoarea semnificativă a sistemelor de prelucrare de date implementate în domeniul medical, în cele mai multe cazuri, testarea acestora de către cumpărător va fi o condiție indispensabilă încheierii tranzacției. Același lucru este valabil și în cazul societăților specializate pe maparea genomului uman, testarea metodelor și a tehnologiilor dezvoltate fiind necesare anterior achiziției, deoarece reprezintă elementul central al societății achiziționate.

În aceste cazuri, accesul cumpărătorului la sistemele de prelucrare se justifică prin prisma intereselor comerciale ale acestuia, însă nu este vorba de un acces neîngrădit. Este recomandabil ca testarea sistemelor să se facă fără folosirea unor date personale reale. În practică însă, generarea unei baze de date artificiale presupune o creștere a costurilor pentru vânzător, pe care aceștia nu sunt dispuși să le suporte.

Categoriile speciale de date personale care nu sunt furnizate de către vânzător în mod direct cumpărătorului pot ridica probleme. De pildă, din regimul fiscal aplicat de societate reiese că există persoane cu dizabilități angajate pe anumite posturi sau numele angajaților poate fi preluat de pe portalul instanțelor de judecată etc. Însă, atâta timp cât datele personale respective sunt publice sau derivă din documente publice, nu există nicio obligație în sarcina vânzătorului cu privire la acestea.

Obligațiile vânzătorului

Asigurarea trasabilității datelor

În cursul unei proceduri de *due diligence*, este esențial ca vânzătorul să aibă pusă la punct o procedură detaliată cu privire la condițiile și modul de prelucrare a datelor cu caracter personal, inclusiv cu privire la divulgarea acestora unor potențiali cumpărători. Printr-o astfel de procedură se asigură echilibrul între interesele legitime ale părților și drepturile fundamentale ale persoanelor vizate, condiție impusă de RGPD. Mai mult, orice tip de prelucrare va trebui înregistrat de către vânzător în registrul de prelucrări, pentru a se asigura astfel trasabilitatea datelor, aceasta fiind o altă cerință introdusă de RGPD.

În măsura în care vânzătorul decide angajarea unor consultanți pentru realizarea tranzacției (aceștia având calitatea de persoane împuternicite), acesta va recurge doar la persoane împuternicite care oferă garanții suficiente pentru punerea în aplicare a unor măsuri tehnice și organizatorice adecvate pentru

respectarea RGPD și a drepturilor persoanelor vizate. Condițiile de prelucrare se vor stabili, în principiu, printr-un contract încheiat între vânzător și persoana împuternicită.

Anonimizarea documentelor

Documentele confidențiale sunt furnizate de către vânzător prin intermediul unei camere de date virtuale securizate și pot fi consultate doar de persoanele cu drept de acces la acea cameră de date, fără să poată fi descărcate local sau copiate. În vederea garantării unui nivel de protecție adecvat pentru persoanele vizate, este recomandabilă includerea unei politici de confidențialitate în cuprinsul regulilor aplicabile camerei de date, politică la care vor adera toate persoanele care au acces la respectiva cameră de date. Mai mult, în cazul în care se divulgă unele categorii speciale de date, numărul persoanelor care au acces la acestea trebuie limitat, iar accesul se va acorda numai ulterior semnării de către acestea a unui acord de confidențialitate suplimentar, cu privire la datele respective.

În plus, vânzătorul este obligat să anonimizeze toate documentele pe care le pune la dispoziția cumpărătorilor (cu excepția cazurilor de mai sus, când divulgarea este justificată de interesele comerciale ale părților), astfel încât nicio persoană fizică să nu poată fi identificată pe baza acestora.

În cazul oricărei tranzacții, vânzătorul va trebui să se asigure că furnizarea datelor personale se face într-un mod care conferă un nivel adecvat de protecție pentru persoanele vizate. Astfel, conform dispozițiilor RGPD, operatorul de date este obligat să informeze persoanele vizate, în mod detaliat, corect și complet, cu privire la scopul prelucrării cât și cu privire la persoanele către care acestea au fost divulgate. Aceste obligații ridică probleme practice semnificative, în special din perspectiva confidențialității tranzacției, cu atât mai mult cu cât informarea persoanei vizate nu poate fi condiționată de semnarea unui acord de confidențialitate de către aceasta. Nerespectarea acestei obligații va trebui justificată de către vânzător pe baza unor motive temeinice.

Pentru mai multe informații:

Radu Zmaranda,

Avocat

radu.zmaranda@bpv-grigorescu.com