

El Comité de Transparencia de CENACE aprueba dar respuesta a la solicitud de información con folio 1120500006616, en los siguientes términos:

En respuesta a su solicitud número 1120500006616, mediante la cual solicita información sobre *“Solicito en formato digital, una relación de las respuestas a las solicitudes presentadas de estudio de instalaciones respecto de la interconexión, en el periodo del 01 de enero de 2014 al 30 de julio de 2016 de los proyectos presentados; en el que se especifique: Fecha y número de oficio, el nombre del proyecto, el nombre de la empresa, la modalidad, la capacidad de generación de corriente alterna y ubicación especificando el municipio, Entidad federativa a la que pertenece y su ubicación geográfica (latitud y longitud)”*, conforme al artículo 65 de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública y con base en la información proporcionada por las Unidades Administrativas requeridas nos permitimos informarle lo siguiente:

Con fundamento en los artículos 1, 61, fracciones II, IV, y V, 113, 121, 122, 124, 126, 134 y 135 de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública y con base a su requerimiento, hacemos de su conocimiento que de la información solicitada solo se pone a disposición la señalada en el Criterio 47 del documento *“CRITERIOS mediante los que se establecen las características específicas de la infraestructura requerida para la Interconexión de Centrales Eléctricas y Conexión de Centros de Carga. Publicado en el Diario Oficial de la Federación el 2 de junio de 2015.*

Por consiguiente, se pone a su disposición un archivo electrónico en formato Excel que contiene la siguiente información (Anexo Único):

- *No. de solicitud del proyecto en SIASIC*
- *Razón social de la empresa*
- *Modalidad*
- *Capacidad de la Central Eléctrica*
- *Ubicación de la Central Eléctrica (Municipio y Entidad)*
- *Fecha y número de oficio de respuesta.*

Los datos faltantes requeridos (nombre del proyecto y ubicación geográfica <latitud y longitud>) representan información que de publicarse se vincularía el proyecto y su ubicación exacta con los datos que sí se entregan, con lo cual se podría darle una ventaja competitiva y económica, a quienes accedan a dicha información durante el proceso de contratación (interconexión) o en un proceso futuro donde estén interesados y tengan la capacidad para participar, ya que dicha información se vincula con la estrategia económica, financiera y comercial de las razones sociales solicitantes de los estudios de instalaciones; aunado a que refieren a los datos de nombre del proyecto y ubicación geográfica de su infraestructura, la cual de conformidad con los artículos 113, fracción I y 116 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública; 1, 61, fracciones II, IV, y V, 113, fracciones II y III, 121, 122, 124, 126, 134 y 135 de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública, así como los numerales Trigésimo Octavo, fracciones II y III, Cuadragésimo y Cuadragésimo Cuarto de los Lineamientos generales en materia de clasificación y desclasificación de la información, así como la elaboración de Versiones Públicas (Lineamientos generales), se considera como información confidencial.

Disposiciones normativas que establecen lo siguiente:

Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública

***“Capítulo III
De la Información Confidencial***

Artículo 116. *Se considera información confidencial la que contiene datos personales concernientes a una persona identificada o identificable.*

...

Se considera como información confidencial: los secretos bancario, fiduciario, industrial, comercial, fiscal, bursátil y postal, cuya titularidad corresponda a particulares, sujetos de derecho internacional o a sujetos obligados cuando no involucren el ejercicio de recursos públicos.

Asimismo, será información confidencial aquella que presenten los particulares a los sujetos obligados, siempre que tengan el derecho a ello, de conformidad con lo dispuesto por las leyes o los tratados internacionales.”

Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública

“Artículo 113. *Se considera información confidencial:*

...

II. Los secretos bancario, fiduciario, industrial, comercial, fiscal, bursátil y postal, cuya titularidad corresponda a particulares, sujetos de derecho internacional o a sujetos obligados cuando no involucren el ejercicio de recursos públicos, y

III. Aquella que presenten los particulares a los sujetos obligados, siempre que tengan el derecho a ello, de conformidad con lo dispuesto por las leyes o los tratados internacionales.

La información confidencial no estará sujeta a temporalidad alguna y sólo podrán tener acceso a ella los titulares de la misma, sus representantes y los Servidores Públicos facultados para ello.”

Lineamientos generales en materia de clasificación y desclasificación de la información, así como la elaboración de Versiones Públicas

“CAPÍTULO VI

DE LA INFORMACIÓN CONFIDENCIAL

Trigésimo octavo. *Se considera información confidencial:*

...

II. La que se entregue con tal carácter por los particulares a los sujetos obligados, siempre y cuando tengan el derecho de entregar con dicho carácter la información, de conformidad con lo dispuesto en las leyes o en los Tratados Internacionales de los que el Estado mexicano sea parte, y

III. Los secretos bancario, fiduciario, industrial, comercial, fiscal, bursátil y postal cuya titularidad corresponda a particulares, sujetos de derecho internacional o a sujetos obligados cuando no involucren el ejercicio de recursos públicos.

La información confidencial no estará sujeta a temporalidad alguna y sólo podrán tener acceso a ella los titulares de la misma, sus representantes y los servidores públicos facultados para ello.

...

Cuadragésimo. *En relación con el último párrafo del artículo 116 de la Ley General, para clasificar la información por confidencialidad, no será suficiente que los particulares la hayan entregado con ese carácter ya que los sujetos obligados deberán determinar si aquéllos son titulares de la información y si tienen el derecho de que se considere clasificada, debiendo fundar y motivar la confidencialidad. La información que podrá actualizar este supuesto, entre otra, es la siguiente:*

I. La que se refiera al patrimonio de una persona moral, y

II. La que comprenda hechos y actos de carácter económico, contable, jurídico o administrativo relativos a una persona, que pudiera ser útil para un competidor por ejemplo, la relativa a detalles sobre el manejo del negocio del titular, sobre su proceso de toma de decisiones o información que pudiera afectar sus negociaciones, acuerdos de los órganos de administración, políticas de dividendos y sus modificaciones o actas de asamblea.

...

Cuadragésimo cuarto. *De conformidad con el artículo 116, párrafo tercero de la Ley General, para clasificar la información por secreto comercial o industrial deberán acreditarse los supuestos siguientes:*

- I. Que se trate de información generada con motivo de actividades industriales o comerciales de su titular, en términos de lo dispuesto en la Ley de Propiedad Industrial;*
- II. Que la información sea guardada con carácter de confidencial y se hayan adoptado los medios o sistemas para preservarla;*
- III. Que la información signifique a su titular obtener o mantener una ventaja competitiva o económica frente a terceros, y*
- IV. Que la información no sea del dominio público ni resulte evidente para un técnico o perito en la materia, con base en la información previamente disponible o la que deba ser divulgada por disposición legal o por orden judicial.”*

De los artículos señalados anteriormente, y para el caso que nos ocupa, es posible advertir que tendrá el carácter de Confidencial aquella información que encuadre en los dos supuestos siguientes:

- I. Los secretos industrial y comercial, cuya titularidad corresponda a particulares.
- II. La que se entregue con tal carácter por los particulares a los sujetos obligados, siempre y cuando tengan el derecho de entregar con dicho carácter la información.

La LFTAIP contempla expresamente dentro de sus supuestos de información confidencial al **secreto industrial y comercial**, y este se debe analizar en correlación con lo que dispone la Ley de la Propiedad Industrial, normatividad que los define.

En el mismo contexto, en el artículo 82 de la Ley de Propiedad Industrial, se establece lo siguiente:

*“**Artículo 82.** Se considera secreto industrial a toda información de aplicación industrial o comercial que guarde una persona física o moral con carácter confidencial, que le signifique obtener o mantener una ventaja competitiva o económica frente a terceros en la realización de actividades económicas y respecto de la cual haya adoptado los medios o sistemas suficientes para preservar su confidencialidad y el acceso restringido a la misma.*

La información de un secreto industrial necesariamente deberá estar referida a la naturaleza, características o finalidades de los productos; a los métodos o procesos de producción; o a los medios o formas de distribución o comercialización de productos o prestación de servicios.

No se considerará secreto industrial aquella información que sea del dominio público, la que resulte evidente para un técnico en la materia, con base en información previamente disponible o la que deba ser divulgada por disposición legal o por orden judicial. No se considerará que entra al dominio público o que es divulgada por disposición legal aquella información que sea proporcionada a cualquier autoridad por una persona que la posea como secreto industrial, cuando la proporcione para el efecto de obtener licencias, permisos, autorizaciones, registros, o cualesquiera otros actos de autoridad.
...”

Del precepto en cita, se desprende que para que la información sea objeto de protección del secreto industrial, se requiere que:

- a. Se trate de información industrial o comercial;
- b. Sea guardada por una persona física o moral con carácter de confidencial, para lo cual se hubieren adoptado los medios o sistemas para preservar dicha confidencialidad y acceso restringido a la misma;
- c. La información le signifique obtener o mantener una ventaja competitiva o económica frente a terceros en la realización de actividades económicas;
- d. Se refiera a la naturaleza, características o finalidades de los productos, a los métodos o procesos de producción, o a los medios o formas de distribución o comercialización de productos o prestación de servicios, y
- e. No sea del dominio público ni resulte evidente para un técnico en la materia.

Al respecto, cabe señalar que para la “Organización Mundial de la Propiedad Intelectual” (OMPI)¹, de la cual México forma parte, tanto los secretos industriales como los secretos comerciales se refieren a **“toda aquella información comercial confidencial que confiera a una empresa una ventaja competitiva”**.

Aunado a lo anterior, el artículo 39 del “Acuerdo sobre los Aspectos de los Derechos de Propiedad Intelectual relacionados con el Comercio” (Acuerdo sobre los ADPIC)², establece como requisitos del secreto comercial, los siguientes:

- La información debe ser secreta (en el sentido de que no sea generalmente conocida ni fácilmente accesible para personas introducidas en los círculos en que normalmente se utiliza el tipo de información en cuestión).
- Debe tener un valor comercial por ser secreta.
- Debe haber sido objeto de medidas razonables para mantenerla secreta.

En este sentido, el secreto comercial o industrial, por una parte, contempla información que le permite a su titular obtener o mantener una ventaja competitiva o económica frente a terceros en la realización de actividades económicas y, por otra parte, recae sobre información relativa a características o finalidades, métodos o procesos de producción, medios o formas de distribución o comercialización de productos o prestación de servicios.

En este contexto, se considera que **el objeto de tutela del secreto comercial, son los conocimientos relativos a los métodos de distribución o comercialización de productos o prestación de servicios o sobre aspectos internos de la empresa, del establecimiento o negocio; mientras que la información materia de protección del secreto industrial es la relativa a un saber o conocimiento técnico-industrial.**

Derivado de lo anterior, a pesar de que el objeto de tutela del secreto industrial y del comercial es diferente, los elementos para acreditar que determinada información constituye alguno de los secretos mencionados, son los mismos. Lo anterior, de conformidad con la normatividad nacional, así como con las disposiciones internacionales invocadas.

Por lo señalado anteriormente, es que este Organismo Público Descentralizado considera que la información de los nombres de proyectos de personas morales, así como su ubicación por latitud y longitud, deben ser considerados como información de acceso restringido, en su modalidad de Confidencial, ya que se trata de información propiedad de las personas morales interesadas en participar en un proyecto de interconexión sin que aquellos utilicen recursos públicos pues forman parte de su propiedad como industria generadora de energía y que actualizan todos los supuestos señalados por la Ley de la Propiedad Industrial, pues constituye información industrial y/o comercial que se proporciona y resguarda con sistemas de seguridad, ya que ésta puede significar obtener ventajas competitivas o económicas para terceras personas en caso de su conocimiento y, se refiere entre otros aspectos, a las especificaciones técnicas detalladas y finalidades de instalaciones eléctricas con las que generan su principal actividad industrial. Finalmente, es información que no se encuentra en el dominio público, ya que es resguardada por sus propietarios.

Por lo antes expuesto, es que la información requerida en este punto se considera como Confidencial por secreto industrial y comercial, de conformidad con lo previsto en el artículo 113, fracción II de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública, en relación con el artículo 82 de la Ley de Propiedad Industrial.

Asimismo, esta información, constituye información Confidencial con fundamento en el artículo 113, fracción III de la LFTAIP ya que los Solicitantes los proporcionan al CENACE únicamente para efectuar los estudios correspondientes y, para su uso, se establece un acuerdo de Confidencialidad.

¹ Disponible en http://www.wipo.int/sme/es/ip_business/trade_secrets/trade_secrets.htm

² Disponible en http://www.wto.org/spanish/thewto_s/whatis_s/tif_s/agrm7_s.htm

Es importante señalar que esta información constituye el patrimonio de una persona moral, ya que es propiedad exclusiva de los Solicitantes, asimismo, la misma comprende actos de carácter económico de dichos Solicitantes, ya que con esta información es que ofrecen sus servicios de negocio de generación de energía.

Por lo antes expuesto, el Comité de Transparencia de CENACE resuelve:

1. Se aprueba el Acuerdo número CT/ORD24/003/2016, a través del cual se proporciona respuesta a la solicitud de información número 1120500006616, en los términos siguientes:

a) Se pone a disposición del solicitante un archivo electrónico en formato Excel que contiene la siguiente información (Anexo Único):

- *No. de solicitud del proyecto en SIASIC*
- *Razón social de la empresa*
- *Modalidad*
- *Capacidad de la Central Eléctrica*
- *Ubicación de la Central Eléctrica (Municipio y Entidad)*
- *Fecha y número de oficio de respuesta.*

b) La información correspondiente a nombre del proyecto y ubicación geográfica <latitud y longitud>) representan información que de publicarse se vincularía el proyecto y su ubicación exacta con los datos que sí se entregan, con lo cual se podría darle una ventaja competitiva y económica, a quienes accedan a dicha información durante el proceso de contratación (interconexión) o en un proceso futuro donde estén interesados y tengan la capacidad para participar, ya que dicha información se vincula con la estrategia económica, financiera y comercial de las razones sociales solicitantes de los estudios de instalaciones; aunado a que refieren a los datos de nombre del proyecto y ubicación geográfica de su infraestructura, la cual de conformidad con los artículos 113, fracción I y 116 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública; 1, 61, fracciones II, IV, y V, 113, fracciones II y III, 121, 122, 124, 126, 134 y 135 de la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública, así como los numerales Trigésimo Octavo, fracciones II y III, Cuadragésimo y Cuadragésimo Cuarto de los Lineamientos generales en materia de clasificación y desclasificación de la información, así como la elaboración de Versiones Públicas (Lineamientos generales), se considera como información **Confidencial**.