

## **Dictamen en relació amb la consulta plantejada per un col·legi professional**

Es presenta davant l'Agència Catalana de Protecció de Dades una consulta per un col·legi professional sobre la inscripció dels fitxers col·legials referits a funcions corporatives que impliquen l'exercici de potestats públiques encomanades per l'administració i sobre el seu procediment de creació.

La petició consisteix en un escrit on s'exposa la qüestió i un annex documental que conté les Comunicacions de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades adreçades al col·legi professional que fa la consulta, l'informe de la mateixa Agència sobre la naturalesa dels fitxers col·legials, la publicació dels fitxers del col·legi professional d'una altra província, i l'entrevista amb el director de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.

Analitzada la petició i normativa vigent aplicable, i vista la proposta de dictamen de l'Assessoria Jurídica d'aquesta Agència, es fan les consideracions següents,

### **I**

La primera qüestió plantejada pel col·legi fa referència a la possibilitat de sol·licitar la inscripció dels fitxers que contenen dades personals relatives a funcions col·legials que s'exerceixen com potestats de dret públic, davant l'Agència Catalana de Protecció de Dades. La pregunta que es planteja és rellevant ja que dins l'àmbit d'actuació de l'Agència Catalana de Protecció de Dades previst a la Llei 5/2002, de 19 d'abril, no s'esmenta específicament a les corporacions de dret públic de base associativa, com si s'ha fet en les lleis que sobre la matèria han elaborat altres Comunitats Autònomes (cas de Madrid i País Basc).

L'actual distribució competencial sobre la matèria, en no haver-hi previsions constitucionals ni estatutàries al respecte, es basa en allò establert per la LOPD i en el que al respecte ha interpretat el Tribunal Constitucional, a manca de cap més altre referència legal.

Així, la LOPD, en preveure l'existència d'autoritats de control autonòmiques en matèria de protecció de dades, els reconeix que exerciran les seves funcions "*quan afectin a fitxers de dades de caràcter personal creats o gestionats per les Comunitats Autònomes i per l'Administració Local del seu àmbit territorial*" (art. 41 de la LOPD).

El Tribunal Constitucional va interpretar, per als fitxers privats que era conforme amb la Constitució l'atribució a l'Agència Espanyola de Protecció de Dades de les funcions i potestats relatives a la prevenció i control dels fitxers que contenen dades de caràcter personal de titularitat privada radicats a Catalunya (STC 290/2000, de 30 de novembre).

Però en cap cas s'ha discutit la competència de les autoritats de control autonòmiques en matèria de protecció de dades personals sobre les corporacions de dret públic de base associativa pel que fa als seus fitxers que s'utilitzen per a l'exercici de funcions o potestats públiques, malgrat la literalitat de les especificacions contingudes a l'article 41 de la LOPD.

D'altra banda cal recordar que els col·legis professionals, quan desenvolupen finalitats d'interès públic, se'ls ha considerat equivalents a les pròpies administracions. Aquests ens es configuren legalment com a persones jurídic-públiques o corporacions de dret públic i el Tribunal Constitucional els ha equiparat a administracions públiques de caràcter territorial en els casos que exerceixen aquestes potestats públiques. En el mateix sentit s'expressa l'informe de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades sobre la naturalesa dels fitxers col·legials.

És per això que els col·legis professionals en quant que desenvolupen funcions vinculades amb l'exercici de potestats públiques d'una banda, i funcions que no ho estan, d'una altra, dóna lloc a que disposin de fitxers i tractaments de dades personals que restaran subjectes a un règim jurídic o a un altre segons el tipus d'activitat al qual es refereixin. Els fitxers de dades personals relatius a l'exercici de potestats públiques quedaran subjectes al règim jurídic propi dels fitxers de titularitat pública i els fitxers relatius a altres activitats no relacionades amb aquestes facultats públiques restaran subjectes al règim jurídic que tenen els fitxers privats. Aquesta és la interpretació de la pròpia Agència Espanyola de Protecció de Dades a la vista d'allò disposat per la LOPD i d'acord amb les consideracions de la jurisprudència del Tribunal Constitucional sobre la naturalesa jurídica dels col·legis professionals. Aquesta distinció entre fitxers públics i privats també comportaria la competència d'una autoritat de control en matèria de protecció de dades diferent.

Ara bé, l'actual distribució competencial sobre les corporacions de dret públic no ha estat objecte de conflicte pel que fa referència a les atribucions de les autoritats de control autonòmiques sobre els fitxers de caràcter públic, mentre que si ho ha estat els de caràcter privat com s'ha esmentat abans.

D'altra banda, tenint en compte l'abast territorial de la institució col·legial dins l'àmbit de la Comunitat Autònoma i que no es tracta d'una organització d'un abast territorial més ampli, es podria considerar que els fitxers que creï per l'exercici de potestats de dret públic, la seva inscripció caldria formalitzar-la davant de l'Agència Catalana de Protecció de Dades.

No obstant això, cal tenir present que aquesta inscripció dels fitxers públics del col·legi professional a l'Agència Catalana de Protecció de Dades no desvirtuaria la necessitat de donar compliment a allò previst a l'article 37 j) relatiu a la publicitat de l'existència dels fitxers per part de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades. A aquests efectes s'ha de tenir en compte la integració de la informació registral prevista a l'article 15. 4 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades. D'aquesta manera, l'acompliment es formalitzaria davant d'ambdues institucions.

## II

Pel que fa referència a la segona qüestió plantejada pel col·legi professional relativa al procediment a seguir per a la creació dels fitxers públics certament com ja esmenta en la

petició d'informe la peticionària, d'acord amb allò previst a l'article 20 de la LOPD correspondria fer-ho mitjançant disposició de caràcter general.

A aquests efectes i per donar compliment a la previsió de l'esmentat article 20 de la LOPD, caldria tramitar la corresponent disposició de creació dels fitxers seguint les indicacions que per aquests processos s'hagi previst en els corresponents estatuts de l'entitat. En la elaboració de la disposició és rellevant tenir en compte a quin òrgan de la institució li correspon la competència de la seva tramitació així com la seva aprovació, ja que haurà de tractar-se d'aquells òrgans que per la seva especialitat o la seva representativitat o competències estiguin habilitats per a fer aquestes funcions.

Cal tenir en compte també la necessitat d'habilitar una fase o període d'informació pública per l'afectació de drets de tercers que comporten aquestes disposicions. Un cop aprovada la disposició de caràcter general, d'acord amb allò disposat a l'article 20 de la LOPD, s'haurà de publicar en el diari oficial corresponent i s'haurà d'inscriure al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, sens perjudici, com s'ha dit més amunt, del compliment d'allò previst a l'article 37.j) de la LOPD i l'article 15.4 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril.

Per això,

## **ES DICTAMINA**

La Llei catalana 5/2002, de 19 d'abril de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, no inclou expressament el supòsit de les corporacions de dret públic de base associativa dins el seu àmbit d'actuació. No obstant això, tenint en compte el caràcter públic dels fitxers que es requereixen per exercir les funcions públiques que desenvolupen aquestes institucions i l'abast territorial de l'ens que es circumscriu dins els límits corresponents al territori de Catalunya, es pot valorar l'oportunitat de formular la inscripció davant l'Agència Catalana de Protecció de Dades, sobretot tenint en compte que es tracta d'un àmbit que no ha plantejat cap discussió competencial.

Així, els fitxers del col·legi professional que contenen dades de caràcter personal que fan referència a funcions que impliquen l'exercici d'una potestat pública i que per tant es subjecten al règim jurídic propi dels fitxers públics establert a la LOPD (articles 20, i 21, entre d'altres) es podrien inscriure davant l'Agència Catalana de Protecció de Dades.

Als efectes de crear els fitxers públics del col·legi professional, s'haurà de tramitar la corresponent disposició de caràcter general essent rellevant que en aquest procediment es realitzi la corresponent informació pública, es tramiti i s'aprovi pels òrgans col·legials que disposin de la competència necessària degudament reconeguda per a fer-ho i que es publiqui la disposició en un diari oficial. Una vegada aprovada i publicada, es podria notificar al Registre de Protecció de Dades de Catalunya.