

Informe sobre la competència de l'Agència Catalana de Protecció de Dades per a la inscripció de determinats fitxers d'una empresa concessionària

Antecedents

Arran la sol·licitud d'inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya de determinats fitxers d'una empresa concessionària, es sol·licita un informe sobre la competència de l'Agència Catalana de Protecció de Dades per a procedir a aquesta inscripció.

La consulta es refereix a diversos fitxers que es creen:

- Control d'accés i seguretat de les instal·lacions
- Gestió i explotació de les concessions
- Gestió d'activitats de prevenció de riscos laborals
- Gestió dels processos de selecció de personal i de desenvolupament professional
- Gestió integral dels proveïdors de la companyia
- Gestió integral dels clients de la companyia
- Gestió dels recursos humans de la companyia

També es refereix a la inscripció de la supressió de dos fitxers:

- Gestió administrativa interna
- Nòmina

Fonaments Jurídics

I

L'article 156 de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya (EAC) estableix les competències de la Generalitat de Catalunya en matèria de Protecció de Dades. D'acord amb aquest article correspon a la Generalitat la competència respecte a:

"a) La inscripció i el control dels fitxers o els tractaments de dades de caràcter personal creats o gestionats per les institucions públiques de Catalunya, l'Administració de la Generalitat, les administracions locals de Catalunya, les entitats autònomes i les altres entitats de dret públic o privat que depenen de les administracions autonòmica o locals o que presten serveis o acompleixen activitats per compte propi per mitjà de qualsevol forma de gestió directa o indirecta, i les universitats que integren el sistema universitari català.

b) La inscripció i el control dels fitxers o els tractaments de dades de caràcter personal privats creats o gestionats per persones físiques o jurídiques per a l'exercici de les funcions públiques amb relació a matèries que són competència de la Generalitat o dels ens locals de Catalunya, si el tractament s'efectua a Catalunya.

c) La inscripció i el control dels fitxers i els tractaments de dades que creïn o gestionin les corporacions de dret públic que exerceixin llurs funcions exclusivament en l'àmbit territorial de Catalunya.”

Tenint en compte que l'Agència Catalana de Protecció de dades és l'autoritat independent creada per a la protecció de dades de caràcter personal en l'àmbit de les competències atribuïdes a la Generalitat de Catalunya, cal veure si els fitxers referits de l'empresa concessionària es poden considerar inclosos en algun dels apartats de l'article 156 EAC.

II

D'acord amb el que estableix la Llei 8/1972, de 10 de maig, sobre construcció, conservació i explotació d'autopistes en règim de concessió, *“el servei objecte de la concessió constitueix una activitat pròpia de l'Estat que el concessionari gestiona, en el seu nom i temporalment, sota la inspecció i vigilància de l'Administració concedent. (art. 3)”*. Queda clar amb això que ens trobem no només davant una concessió per a la construcció d'una obra pública sinó també per a la gestió d'un servei públic.

Per la seva part, l'article 31 del text refós de la Llei de carreteres de Catalunya, aprovat pel decret legislatiu 2/2009, de 25 d'agost, estableix:

“31.2. La Generalitat explota les carreteres de les que és titular directament o per mitjà de qualsevol dels procediments de gestió indirecta establerts en la legislació vigent.

31.3. Les carreteres en règim de concessió administrativa es regeixen pel que disposa la normativa sobre contractació del sector públic aplicable a Catalunya o, en el seu cas, per la normativa en matèria d'autopistes de peatge.

31.4. El departament competent en matèria de carreteres ha d'efectuar controls periòdics de la prestació del servei per les empreses concessionàries de les autopistes de peatge incloses al Catàleg de carreteres. Dels resultats d'aquest control, ha d'informar anualment el Parlament de Catalunya.”

D'acord amb això, tot i que la Llei d'autopistes no empra el concepte de gestió de servei públic, qualifica la construcció, conservació i explotació d'autopistes com a activitat pròpia de l'Estat, produint-se així una publicació d'aquest sector de l'activitat en la qual només poden entrar a prestar serveis els particulars a través de la tècnica concessional. En el cas de la llei catalana, aquesta qualifica expressament aquest tipus de concessions com a concessions de servei públic (art. 31.4).

D'altra banda, la concessió apareix a l'article 253.a) i concordants de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic com una modalitat de contractació de la gestió de serveis públics.

Ens trobem per tant davant d'una entitat concessionària d'un servei públic que per tant s'ha de considerar inclosa en l'apartat a) de l'article 156 de l'EAC, que inclou dins l'àmbit competencial de la Generalitat els fitxers de les entitats que gestionen serveis o a compleixen activitats sota qualsevol de les formes de gestió directa o indirecta.

III

La consulta formulada es refereix a la creació de 7 fitxers (“Control d'accés i seguretat de les instal·lacions”, “Gestió i explotació de les concessions”, “Gestió d'activitats de prevenció de riscos laborals”, “Gestió dels processos de selecció de personal i de desenvolupament professional”, “Gestió integral dels proveïdors de la companyia”, “Gestió integral dels clients de la companyia” i “Gestió dels recursos humans de la companyia”) i a la supressió de dos mes (“Gestió administrativa interna” i “Nómina”)

Pel que fa als fitxers que es creen es pot distingir entre aquells fitxers vinculats directament a l'explotació del servei (“Gestió i explotació de les concessions” i “Gestió integral dels clients de la companyia”) i aquells altres que poden estar vinculats a la prestació d'aquests serveis de forma indirecta (“Control d'accés i seguretat de les instal·lacions”, “Gestió d'activitats de prevenció de riscos laborals”, “Gestió dels processos de selecció de personal i de desenvolupament professional”, “Gestió integral dels proveïdors de la companyia” i “Gestió dels recursos humans de la companyia”).

En els primers es recullen dades dels clients o usuaris del servei i aquestes dades apareixen vinculades a la prestació del servei, de manera que a la finalització del servei o en la resolució del contracte per rescat o qualsevol de les altres causes previstes, aquesta informació hauria de revertir a l'administració titular del servei, en aquest cas l'Administració de la Generalitat (art. 259 LCSP).

Respecte aquests fitxers, en el cas que recullin exclusivament dades dels usuaris o clients de serveis titularitat de la competència de la Generalitat de Catalunya o alguna altra de les administracions compreses dins l'àmbit d'actuació de l'Agència Catalana de Protecció de Dades resulta inqüestionable en qualsevol cas la competència de l'Agència Catalana de Protecció de Dades pel que fa a la seva inscripció. En cas contrari, és a dir, si incorporen també dades d'usuaris de serveis diferents als esmentats, caldria separar en un fitxer diferent els usuaris d'aquells altres serveis.

Pel que fa al segon grup de fitxers i aquí es poden incloure també els fitxers que es suprimeixen, cal tenir en compte que en funció de l'objecte social de l'entitat, aquesta empresa concessionària de la Generalitat podria dedicar-se també a altres activitats que vagin més enllà de les concessions que li hagi pogut atorgar alguna de les administracions compreses dins l'àmbit d'actuació de l'Agència Catalana de Protecció de Dades. L'exercici d'aquestes altres activitats pot dur-se a terme utilitzant mitjans personals, proveïdors etc. que siguin comuns amb els de les activitats que s'exerceixen en règim de concessió d'una administració pública catalana. En la mesura que sigui així i els fitxers inclosos en aquest segon grup incloguin dades de treballadors, proveïdors etc. que no estiguin vinculats exclusivament a l'explotació d'un servei d'alguna administració compresa dins l'àmbit d'actuació de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, en aquest cas no sembla que sigui possible establir fitxers diferents en funció de l'autoritat a qui en correspongui el control atès que tant el personal com proveïdors sovint són comuns i pot resultar molt difícil, per no dir impossible desllindar unes i altres activitats.

Per tant, en la mesura que incorporin dades de personal o proveïdors vinculats totalment a altres serveis, els fitxers quedarien fora, si més no parcialment, de l'àmbit d'actuació d'aquesta Agència.

En el cas que la vinculació a altres serveis sigui només parcial, excediria l'àmbit competencial de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, però atès que també excediria l'àmbit competencial de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, i en nom de la desitjable

coordinació i simplificació administrativa, resultaria recomanable l'establiment d'alguna fórmula de col·laboració amb l'AEPD per tal de facilitar la inscripció d'aquests fitxers.

Conclusions

Correspon a l'Agència Catalana de Protecció de dades la inscripció i control dels fitxers "Gestió i explotació de les concessions" i "Gestió integral dels clients de la companyia" de l'empresa concessionària a què es refereix aquest informe. Pel que fa a la resta de fitxers a què es refereix la consulta, en la mesura que incloguin dades vinculades a la prestació d'altres serveis que no siguin de titularitat d'una administració compresa dins l'àmbit d'actuació de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, excedeixen l'àmbit competencial d'aquesta Agència, sens perjudici dels acords de col·laboració a què es pugui arribar amb l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.