

**Dictamen en relació amb la consulta plantejada per una Universitat, relativa a la creació i la modificació dels fitxers seus que estan vinculats a l'exercici de funcions públiques**

Es presenta davant l'Agència Catalana de Protecció de Dades un escrit de 2009 emès per la persona titular del rectorat d'una Universitat (en endavant, la Universitat), en el qual es sol·licita el parer de l'Agència sobre el procediment a seguir per a la creació i la modificació dels fitxers de la Fundació que és titular d'aquesta Universitat (en endavant, la Fundació), vinculats a l'exercici de funcions públiques.

Examinada la consulta formulada, vista la normativa vigent aplicable i l'informe de l'Assessoria Jurídica, s'emet el següent Dictamen:

**I**

(...)

**II**

D'acord amb l'article 156.a) EAC, correspon a la Generalitat la competència executiva en matèria de protecció de dades de caràcter personal que, respectant les garanties dels drets fonamentals en aquesta matèria, inclou en tot cas la inscripció i el control dels fitxers o tractaments de dades de caràcter personal creats o gestionats per, entre d'altres, les universitats que integren el sistema universitari català.

En aquest sentit, l'article 3 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de creació de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, estableix que aquesta és competent en relació amb els tractaments de dades personals duts a terme, entre d'altres, per les universitats en l'àmbit territorial de Catalunya (3.1), així com en relació amb els fitxers creats per aquestes i gestionats per, entre d'altres, fundacions (3.2).

**III**

D'acord amb l'article 5.1.l) del RLOPD, són fitxers de titularitat privada els següents:

*“los ficheros de los que sean responsables las personas, empresas o entidades de derecho privado, con independencia de quien ostente la titularidad de su capital o de la procedencia de sus recursos económicos, así como los ficheros de los que sean responsables las corporaciones de derecho público, en cuanto dichos ficheros no se encuentren estrictamente vinculados al ejercicio de potestades de derecho público que a las mismas atribuye su normativa específica.”*

Del precepte transcrit es desprèn que es consideren fitxers privats els creats per entitats de dret privat, amb independència de quina sigui la procedència del capital – de fons públics o privats-, i amb independència també del fet que els fitxers estiguin o no vinculats a l'exercici de potestats de dret públic, en el sentit de vinculats a l'exercici de funcions públiques.

D'acord amb l'article 5.1.m) del RLOPD, són fitxers de titularitat pública els següents:

*“los ficheros de los que sean responsables los órganos constitucionales o con relevancia constitucional del Estado o las instituciones autonómicas con funciones análogas a los mismos, las Administraciones públicas territoriales, así como las entidades u organismos vinculados o dependientes de las mismas y las Corporaciones de derecho público siempre que su finalidad sea el ejercicio de potestades de derecho público.”*

Del precepte transcrit es desprèn que es consideren fitxers públics els creats per entitats de dret públic –siguin òrgans constitucionals, administracions públiques territorials, o entitats vinculades o dependents d'aquestes-, amb independència que els fitxers estiguin o no vinculats a l'exercici de potestats públiques. També es consideren fitxers públics els creats per les corporacions de dret públic quan tinguin per finalitat l'exercici de potestats de dret públic, en el sentit de vinculats a l'exercici de funcions públiques.

#### IV

De l'article 5.1, apartats l) i m), de la LOPD es desprèn que la qualificació d'un fitxer com a públic o privat depèn –tret de les corporacions de dret públic- de la naturalesa juridico-pública o privada del titular del fitxer. Cal, doncs, analitzar la naturalesa jurídica de la Universitat per tal de determinar la qualificació dels fitxers creats per la Fundació, la qual cosa ens porta a analitzar la normativa per la que es regeix.

D'acord amb l'article 4 de la *Ley Orgánica 6/2001, de 21 de diciembre, de Universidades* (LOU), les universitats del sistema universitari de Catalunya s'han de crear o reconèixer per Llei del Parlament de Catalunya. La Universitat, que forma part del sistema universitari de Catalunya, es regeix per la LOU i la normativa de desplegament; per la Llei 1/2003 de 19 de febrer, d'Universitats de Catalunya i per les normes de desenvolupament; per la *Ley 13/1986, de 14 de abril, de Fomento y Coordinación General de la Investigación Científica y Técnica*; per la Llei de reconeixement de la Universitat; per la normativa aplicable a les fundacions privades de Catalunya; per les Normes d'organització i funcionament de la Universitat, aprovades pel Patronat de la Fundació mitjançant Decret. En concret, aquest Decret disposa que la Universitat que formula la consulta és una institució de titularitat privada amb vocació de servei públic que es regeix, entre d'altres, per la normativa aplicable a la Fundació que és l'entitat titular de la Universitat.

De la normativa assenyalada es desprèn que la Universitat que formula la consulta té naturalesa juridico-privada, atès que adopta la forma de fundació i el règim aplicable és el d'aquestes entitats.

Consegüentment, tots els fitxers creats per la Fundació es consideren fitxers privats, per la qual cosa el règim jurídic aplicable és el previst al capítol II de la LOPD (arts. 25

a 32), així com, pel que fa a la notificació i inscripció dels fitxers, al capítol II del títol V del RLOPD.

## V

Els fitxers creats per la Fundació s'han d'inscriure en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya, d'acord amb l'article 15.2.a) de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, d'aquesta Agència, en relació amb l'article 3.1 de la mateixa llei. En tot cas, d'acord amb l'article 55.3 del RLOPD l'Agència Catalana de Protecció de Dades donarà trasllat de la inscripció al *Registro General de Protección de Datos*.

La inscripció d'aquests fitxers en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya s'ha de fer utilitzant els suports normalitzats aprovats per la Resolució de la directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades de 16 de desembre de 2008, per la qual s'aproven el formulari de notificació i l'imprès de sol·licitud d'inscripció de fitxers de dades de caràcter personal de titularitat privada al Registre de Protecció de Dades de Catalunya (DOGC núm. 5289, de 2/01/2009). Els formularis estan disponibles al web de l'Agència [www.apd.cat](http://www.apd.cat).

No és necessari, doncs, que dits fitxers es creïn, modifiquin, o suprimeixin per mitjà d'una disposició general o acord a què es refereixen els articles 20.1 LOPD i 52 RLOPD, atès que aquests articles no són d'aplicació. En tot cas, per tal que sigui vàlida la creació, modificació o supressió dels fitxers la Universitat haurà d'estar al que disposi la normativa aplicable esmentada sobre l'adopció d'acords, especialment les seves normes d'organització i funcionament.

D'acord amb les consideracions fetes fins ara en relació amb la consulta de la Universitat, es fan les següents,

### **Conclusions**

Tots els fitxers creats per la Fundació es consideren fitxers privats, *ex* article 5.1.l) del RLOPD, per la qual cosa el règim jurídic aplicable és el previst al capítol II de la LOPD (arts. 25 a 32), així com, pel que fa a la notificació i inscripció dels fitxers, al capítol II del títol V del RLOPD.

La creació, modificació o supressió de fitxers s'haurà de fer d'acord amb les normes d'organització i funcionament de la pròpia Universitat, tot utilitzant els suports normalitzats.

Els fitxers creats per la Fundació s'han d'inscriure en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya.