

**Informe en relació amb el projecte d'Ordre de creació i modificació de fitxers i tractaments de dades de caràcter personal que du a terme Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya.**

Es presenta a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades el projecte d'Ordre de creació i modificació de fitxers i tractaments de dades de caràcter personal que du a terme Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya per tal que aquesta Autoritat emeti el seu parer al respecte.

(...)

**Fonaments jurídics**

I

(...)

II

La proposta de disposició de caràcter general presentada és una proposta d'Ordre de conformitat amb el que estableix la disposició final tercera de la Llei 32/2010, que habilita els consellers o conselleres de la Generalitat, dins l'àmbit de les seves respectives competències, per a la creació, la modificació o la supressió, mitjançant Ordre, dels fitxers dels seus departaments o dels ens públics vinculats o que en depenguin. Amb la tramitació d'aquesta proposta d'Ordre es dóna compliment a la Llei 32/2010, així com a l'article 20.1 de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), que disposa que la creació, la modificació o la supressió dels fitxers de les administracions públiques només es pot fer per mitjà d'una disposició general publicada en el Butlletí Oficial de l'Estat o en el Diari Oficial corresponent.

Examinada la proposta d'Ordre que se sotmet a informe es posa de manifest que es valora positivament la previsió expressa de donar compliment al deure d'informació establert per l'article 5 de la LOPD amb anterioritat al moment de la recollida de les dades personals (article 5).

La proposta d'Ordre crea els fitxers "*Control de visites*" i "*Coordinació empresarial i d'obres (controlar FGC)*", inclosos a l'annex 1, i modifica el "*Fitxer d'accidents a les pistes d'esquí*", que passa a denominar-se "*Seguiment d'accidents*", i el "*Fitxer de les persones usuàries de Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya*", inclosos a l'annex 2.

III

L'article 20.2 de la LOPD enumera els apartats que han d'incloure les disposicions de creació, modificació o supressió de fitxers, en concret, la finalitat del fitxer i els usos previstos; les persones o els col·lectius afectats; el procediment de recollida de les

dades de caràcter personal; l'estructura bàsica del fitxer i la descripció dels tipus de dades personals incloses; les cessions i, si escau, les transferències internacionals; l'òrgan administratiu responsable del fitxer; l'òrgan davant el qual es poden exercir els corresponents drets i les mesures de seguretat.

D'altra banda, el Reial Decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la Llei Orgànica 15/1999, de protecció de dades de caràcter personal, disposa que, en relació amb el contingut de les disposicions de creació, modificació o supressió de fitxers, també s'haurà d'incloure la procedència de les dades personals (article 54.1.b), el sistema de tractament utilitzat en l'organització (article 54.1.c), els destinataris o categories de destinataris pel que fa a les comunicacions de dades previstes (article 54.1.d) i la indicació dels països de destí de les dades en el cas que tinguin lloc transferències internacionals de dades (article 54.1.e). En aquest sentit, fer avinent que el Projecte d'ordre ha incorporat cadascun d'aquests apartats en tots els fitxers de dades personals que es regulen.

A continuació examinarem els fitxers analitzant el compliment de cadascun dels apartats de l'article 20.2 de la LOPD i de l'article 54.1 del RLOPD, fent esment només d'aquells apartats respecte als quals cal efectuar alguna consideració respecte a un determinat fitxer:

**1.-** Pel que fa a l'apartat relatiu a la *finalitat i usos del fitxer* (art. 20.2 a) LOPD i 54.1 a) RLOPD):

En el fitxer "*Control de visites*", es fa constar com a finalitat "tenir constància de les persones que accedeixen als edificis d'oficines i tallers de Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya". En aquest apartat no es preveuen els usos, per tant, s'ha de completar.

En relació amb el fitxer "*Coordinació empresarial i d'obres (controlar FGC)*", a la Memòria es fa una extensa justificació de la finalitat del mateix que permet concloure que les seves finalitats serien per una banda el compliment de la normativa sobre contractació pública i per una altra el compliment de la normativa que regula la prevenció de riscos laborals, en concret el Reial Decret 171/2004, de 30 de gener, que desenvolupa l'article 24 de la Llei 31/1995 de 8 de novembre, de Prevenció de Riscos Laborals, en matèria de coordinació d'activitats empresarials. A la Memòria es fa esment que aquesta tasca de comprovació de la normativa esmentada correspon a FGC en relació a les empreses que contracti o subcontracti, i que pot sol·licitar que les empreses acreditin estar al corrent de les seves obligacions tributàries i de seguretat social i que la verificació del compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals la pot dur a terme de diverses maneres "pot sol·licitar a l'empresa contractista o subcontractista que li certifiqui o acrediti documentalment el compliment dels requisits que estableix la normativa de prevenció de riscos laborals en relació amb la coordinació empresarial. D'altra, pot fer les verificacions que consideri oportunes directament amb el treballador afectat. Per últim, també podria contractar els serveis de terceres empreses que existeixen al mercat, que s'encarreguen de portar a terme (...) les funcions de coordinació empresarial (...)".

En la descripció del fitxer, a l'apartat de finalitat es descriu de forma força confusa quina seria la finalitat del fitxer. En canvi, a l'apartat relatiu als usos s'hi recullen aquestes dues finalitats. A la vista d'això, caldria especificar més clarament a l'apartat de la finalitat quines són les finalitats (en principi sembla que serien el compliment de la normativa sobre contractació pública i de la normativa sobre prevenció de riscos laborals) i a l'apartat d'usos caldria posar-hi quin són els usos o actuacions en què s'empraran les dades per a poder assolir les finalitats descrites.

**2.-** En relació amb l'apartat relatiu a les persones o els col·lectius sobre els quals es pretén obtenir dades de caràcter personal o que estiguin obligats a subministrar-les (art. 20.2 b) LOPD i 54.1 b) RLOPD):

En el fitxer "*Coordinació empresarial i obres (controlar FGC)*", es fa constar "empreses contractistes de Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya i personal d'aquestes empreses". Atès que la LOPD es refereix en aquest apartat a les persones físiques o col·lectiu de persones físiques sobre les quals es pretén obtenir dades de caràcter personal o que estiguin obligats a subministrar-les, la referència que s'efectua en aquest apartat a les "empreses contractistes", cal entendre-la referida als empresaris individuals.

**3.-** Pel que fa a l'estructura del fitxer i la descripció dels tipus de dades (art. 20.2 d) LOPD i 54.1.c) del RLOPD):

En el fitxer "*Control de visites*" es fa referència a "d'altres documents identificatius". L'article 54.1.c) del RLOPD requereix que en aquest apartat del fitxer es faci una descripció detallada de les dades identificatives, per la qual cosa s'ha modificat aquest aspecte per indicar quines dades seran les que es tractaran. Si es preveu tractar només el número d'identificació que consta en altres documents identificatius diferents del DNI s'haurà de fer constar només aquesta dada.

En el fitxer "*Coordinació empresarial i obres (controlar FGC)*", es fa constar "l'aptitud del treballador/a per desenvolupar les tasques pròpies del lloc de treball" incloses en la categoria "altres dades". Atesa la finalitat del fitxer, i segons es desprèn de la Memòria que s'acompanya, donaria compliment al principi de qualitat el tractament de la dada de "apte" o "no apte" del treballador. En aquest cas, a més de fer constar la condició de "apte" o "no apte" del treballador, aquestes dades s'haurien d'incloure en la categoria de "altres dades especialment protegides", per tractar-se de dades de salut.

**4.-** Pel que fa al *sistema de tractament utilitzat en l'organització* (art. 54.1 c) RLOPD):

La referència que s'efectua en ambdós fitxers a l'*organització del fitxer* per indicar que és parcialment automatitzat, s'hauria de modificar per "*Sistema de tractament*", per tal que s'adeqüi a la terminologia emprada per l'article 54.1 c) del RLOPD.

**5.-** En relació amb el *nivell de mesures de seguretat* (art. 20.2 h) LOPD i 54.1 h) RLOPD):

En el fitxer "*Coordinació empresarial i obres (controlar FGC)*", es preveu la implantació de mesures de seguretat de nivell bàsic. Si bé el tractament de dades de salut comporta la implantació de mesures de seguretat de nivell alt, el tractament exclusivament de la condició de "apte" o "no apte" del treballador s'ajusta al que disposa l'article 81.6 del RLOP que estableix que es puguin implantar mesures de seguretat de nivell bàsic en els fitxers o tractaments que continguin dades relatives a la salut, referents exclusivament al grau de discapacitat o la simple declaració de la condició de discapacitat o invalidesa de l'afectat, amb motiu del compliment de deures públics.

Pel que fa a la resta d'apartats dels fitxers s'ajusten al que disposen els articles 20.2 de la LOPD i 54.1 del RLOPD.

## V

Respecte els fitxers que es modifiquen, tal com es recull a la Recomanació 1/2011, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, sobre la creació, modificació i supressió de fitxers de dades de caràcter personal de titularitat pública, es recomana que, a més d'incloure a l'annex el contingut íntegre del fitxer, en l'articulat de la disposició s'assenyalin els apartats del fitxer que en concret es modifiquen. D'acord amb això, es recomana modificar en aquest sentit l'article 2 de la proposta per facilitar els titulars de les dades el coneixement dels apartats que han sofert modificacions.

Pel que fa als apartats dels fitxers que es modifiquen s'observa el següent:

-En el "Fitxer dels accidents a les pistes d'esquí" que passa a denominar-se "Seguiment d'accidents", en l'apartat *estructura del fitxer i descripció del tipus de dades de caràcter personal*, s'afegeixen dades d'assegurances, de descripció de danys personals o materials, de la descripció i identificació del sinistre, sense que ara es faci menció expressa, tal com es feia anteriorment, a què es recolliran dades de salut. Es modifica el nivell "alt" de mesures seguretat que passa a ser "bàsic". I a l'apartat de "cessions", es preveu que FGC cedeixi les dades a les "companyies asseguradores per gestionar els sinistres".

Entenem que en aquest fitxer s'ha mantingut el nivell "alt" de mesures de seguretat, atès que el tractament dels danys personals permet concloure que se segueixen tractant dades de salut (article 81.3 del RLOPD)

D'altra banda, i per tractar-se de dades de salut, els danys personals han de figurar en la categoria de "dades especialment protegides".

-Pel que fa al "Fitxer de les persones usuàries de Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya", en l'apartat *estructura bàsica del fitxer i descripció del tipus de dades de caràcter personal*, s'afegeixen les dades "imatge i "veu", i en el *procediment de recollida de les dades* s'inclou el telèfon com a mitjà de recollida.

En la Memòria de la disposició s'exposa que "la modificació rau en la inclusió de la veu com a dada personal". És per això, que sembla que s'hagi introduït erròniament la dada "imatge", ateses les consideracions que s'efectuen en la Memòria. L'Ordre PTO/401/2009, d'11 d'agost, va crear el fitxer "*Videovigilància*", en el que es recull la dada "imatge", essent la finalitat del fitxer la de vigilància i seguretat de les instal·lacions, equipament i combois de transport de Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya, així com de les persones que hi treballen o que utilitzen aquest servei. D'acord amb això, i per tal d'evitar una duplicitat de tractaments, sembla que s'hauria de suprimir d'aquest fitxer la dada "imatge".

En relació amb la dada "veu", en la Memòria s'indica que "Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya pot recollir reclamacions o incidències mitjançant els telèfons d'atenció al públic, que poden enregistrar les trucades, prèvia informació dels aspectes de l'article 5 de la LOPD". Encara que es justifiqui a la Memòria la recollida de la veu en el supòsit de reclamacions o incidències, pel fet que no s'exclouen d'altres supòsits en què aquesta dada podria ser enregistrada, es fa avinent que si bé pot resultar justificat per a reclamacions o incidències, tràmits respecte als quals se n'hagi de deixar constància, l'enregistrament de la veu no sembla que quedi justificat per exemple quan es tracti només de peticions d'informació.

Es comú en ambdós fitxers la referència a l'*organització del fitxer* per indicar que és parcialment automatitzat. Aquest apartat del fitxer s'hauria de modificar per indicar

*“Sistema de tractament”*, que s’adequa a la terminologia emprada per l’article 54.1 c) del RLOPD.

## VI

Finalment, es fa avinent que l’article 11.2 a) de la Llei 32/2010, de l’1 d’octubre, de l’Autoritat Catalana de Protecció de Dades, disposa que són objecte d’inscripció en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya, entre d’altres, els fitxers de dades personals de titularitat pública inclosos dins l’àmbit d’actuació de l’Autoritat Catalana de Protecció de Dades. Per tant, els òrgans responsables dels fitxers inclosos en aquesta disposició, han de notificar tant la creació de fitxers com la modificació de fitxers ja existents a l’Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per a la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya (article 58 del RLOPD).

Barcelona, 20 de juliol de 2011