

Informe en relació amb el Projecte de decret pel qual es regulen el Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius i el Registre d'operadors comercials de bestiar, i se n'estableixen les normes d'autorització, inscripció i funcionament.

Es presenta a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades el Projecte de decret pel qual es regulen el Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius i el Registre d'operadors comercials de bestiar i se n'estableixen les normes d'autorització, inscripció i funcionament, tramès pel Departament d'Agricultura, Ramaderia, Pesca, Alimentació i Medi Natural, per tal que l'Autoritat emeti el seu parer al respecte.

(...)

Fonaments jurídics

I

(...)

II

El Projecte de decret que se sotmet a informe té per objecte, d'acord amb el seu article 1, regular el Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius, el Registre d'operadors comercials de bestiar i establir els procediments d'autorització i inscripció als registres i fixar els requisits formals que han de complir els/les transportistes, els mitjans de transport, els/les operadors/es comercials de bestiar, per ser inscrits en aquests registres.

L'article 4 del Projecte, estableix l'obligació d'inscripció en el Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius aquelles persones físiques o jurídiques, amb domicili social a Catalunya, que realitzin aquest tipus de transport amb caràcter comercial i amb finalitat lucrativa i en el Registre d'operadors comercials de bestiar aquelles persones físiques o jurídiques, amb domicili social a Catalunya, que es dediquin a la compravenda d'animals.

La LOPD es refereix exclusivament a les persones físiques o als col·lectius de persones físiques sobre les quals es pretén obtenir dades de caràcter personal, quedant fora del control de la legislació de protecció de dades, per tant, la informació que es refereix a persones jurídiques, tret que aquesta informació objecte de tractament faci referència a les persones físiques que actuen en representació d'aquestes persones jurídiques.

Així mateix, cal tenir en compte que el Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD (RLOPD) exclou del règim d'aplicació de la normativa de protecció de dades personals les dades relatives a empresaris individuals amb la condició de comerciants, industrials o naviliers, sempre que aquestes dades facin referència a aquesta condició (article 2.3). Ara bé, atesa la dificultat en molts supòsits de separar els aspectes referits exclusivament a la condició d'empresari dels referits a la vida personal, es considera convenient igualment en aquests casos incloure'ls.

És per això que es valora positivament que en el fitxer que s'adjunta al Projecte a l'annex 7, s'incloguin les dades de les persones físiques (empresaris individuals) i dels representants de les persones jurídiques.

També es valora positivament que en la disposició es faci una remissió expressa a la normativa de protecció de dades de caràcter personal en regular les obligacions dels transportistes i operadors comercials de bestiar inscrits en els corresponents Registres (articles 11 i 13).

Tot i així convé efectuar les observacions següents:

- L'article 5.3 del Projecte, relatiu a les cessions de dades dels Registres, disposa que "les dades que consten als registres podran ser cedides a altres departaments de la Generalitat de Catalunya, entitats públiques que en depenen i a altres administracions públiques que tinguin competències relacionades amb les dades objecte d'aquests registres".

Cal tenir en compte que, d'acord amb la LOPD, les dades de caràcter personal objecte de tractament només poden ser comunicades a un tercer per al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari amb el consentiment previ de l'interessat (article 11.1 de la LOPD), tret que la cessió estigui autoritzada en una llei, cas en què el consentiment dels titulars de les dades no seria necessari (article 11.2 a) de la LOPD). Per tant, la previsió que conté l'article 5.3 del Projecte només es podrà fer efectiva en cas que el titular de les dades presti el seu consentiment a la cessió que es proposi, o que aquesta cessió estigui habilitada per llei.

- L'article 12 del Projecte disposa que el/la conductor/a i/o cuidador/a, com a responsable del benestar dels animals durant el transport, ha de sol·licitar la corresponent acreditació, i preveu les dades que ha de contenir la sol·licitud, entre elles, les dades identificatives del sol·licitant i les dades del transportista amb el que s'associa i la seva relació laboral. Atès que en el fitxer que s'adjunta al Projecte no sembla que es prevegi recollir aquestes dades, es fa avinent, en la mesura que no hi hagi fitxer que doni cobertura al tractament d'aquestes dades personals, que s'haurà de procedir a la seva creació de conformitat amb el que disposen els articles 20 de la LOPD i 54 del RLOPD.

III

Respecte al fitxer que s'adjunta a l'annex 7 del Projecte, i amb independència de les consideracions que al respecte es puguin fer en el fonament següent, es considera pertinent fer una consideració prèvia.

La disposició addicional 1 del Projecte que s'informa concreta que "el fitxer de dades de caràcter personal que en deriva dels Registres regulats en aquest Decret és el que figura en l'annex 7". De fet, si s'analitza el contingut del fitxer que ara es proposa i del fitxer creat pel Decret 268/2006, es pot comprovar que és molt similar i si bé el Decret 268/2006, de 20 de juny, es deroga amb l'aprovació d'aquest Projecte, no s'efectua cap previsió en relació a la supressió del fitxer de dades de transportistes d'animals vius i d'operadors comercials de bestiar, creat pel Decret 268/2006. Cal recordar que l'article 20.3 de la LOPD estableix que *en les disposicions que es dictin per a la supressió dels fitxers, se n'ha d'establir el destí o, si escau, les previsions que s'adoptin per destruir-los.*

Cal tenir en compte que a l'Ordre AAR/273/2007, de 24 de juliol, per la qual es regulen els fitxers que contenen dades de caràcter personal gestionats pel Departament d'Agricultura, Alimentació i Acció Rural, es recull el fitxer "*Gestió de l'activitat agrícola i ramadera*" en el que textualment s'exposa: "Aquest fitxer inclou, entre altres dades, les corresponents als registres oficials o base de dades següents (...) Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius (Decret 268/2006, de 20 de juny)", sense que aquesta Ordre suprimís el fitxer creat al Decret 268/2006, abans esmentat.

És d'assenyalar també que aquesta Autoritat, en data 22 de març de 2010, va informar un nou projecte d'Ordre de regulació de fitxers de dades personals, pendent per ara d'aprovació pel departament, en la que figura el fitxer "*Registres Oficials de Ramaderia*" i en el que s'exposa que "inclou la gestió dels corresponents registres oficials (...) Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius (Decret 268/2006, de 20 de juny (...))". En aquest Projecte es preveia derogar l'Ordre AAR/273/2007, i suprimir, entre d'altres, el fitxer "*Gestió de l'activitat agrícola i ramadera*".

D'acord amb això, actualment ens trobem que hi ha dos fitxers (el creat al Decret 268/2006 i el regulat a l'Ordre AAR/273/2007) que legitimen el tractament de les dades del Registre de transportistes d'animals vius i, si bé des del punt de vista de la protecció de dades de caràcter personal res impedeix que diferents fitxers puguin estar al servei d'una mateixa finalitat i, fins i tot, d'uns mateixos usos, cal evitar duplicitats que portin a recopilar informació reiterada.

Per tant, es recomana que en l'articulat del Projecte se suprimeixi el fitxer creat al Decret 268/2006, indicant que les dades passen a formar part del fitxer que es regula en aquest Projecte de Decret i que es modifiqui el fitxer "*Gestió de l'activitat agrícola i ramadera*", regulat a l'Ordre AAR/273/2007 per tal que les dades del Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius passin a integrar-se en el fitxer que es regula en el present Projecte.

IV

Examinat el fitxer de l'annex del Projecte de decret i per tal d'adequar el seu contingut als requeriments de l'article 20.2 de la LOPD i de l'article 54.1 del RLOPD, es farà referència a aquells apartats respecte als quals es considera necessari fer alguna consideració.

1. En primer lloc es troba a faltar la *denominació del fitxer* (article 54.1a) del RLOPD. 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, que pot ser consultada al web www.apd.cat, recomana escollir una denominació breu però alhora descriptiva de la seva finalitat principal.

Examinat el fitxer, sembla que respongui a dues finalitats diferents, la del Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius i la del Registre d'operadors comercials de bestiar. En aquest sentit, es fa avinent que si bé un mateix fitxer pot respondre a diverses finalitats, semblaria més clarificador establir dos fitxers, un amb la finalitat de tractar les dades del Registre de transportistes i mitjans de transport d'animals vius i un altre, per tractar les dades del Registre d'operadors comercials de bestiar.

2. 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 aquest apartat cal donar informació sobre la finalitat d'aquest i els seus usos previstos.

En aquest apartat es dona informació conjunta de la finalitat del fitxer i els seus usos, a diferència del fitxer creat al Decret 268/2006 en què aquesta informació es donava de forma separada.

Tal com es preveu en la Recomanació 1/2011 abans esmentada, caldria separar clarament la finalitat dels possibles usos que se'n poden derivar, mitjançant dos subapartats diferents.

3. 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):

Vist que tenen cabuda en el Registre persones físiques i les persones jurídiques, se suggereix que en aquest apartat s'indiqui "persones físiques i representants de persones jurídiques (...)".

4. En relació amb l'*apartat procediment de recollida de les dades de caràcter personal* (article 20.2 c) de la LOPD), s'indica que les dades "les aportaran els interessats, d'acord amb el que preveu l'article 7 d'aquest Decret".

La remissió a l'article 7 del Projecte no clarifica el procediment que s'utilitzarà per a la recollida de les dades. Per tant, caldrà concretar si les dades provenen per exemple, de formularis en paper, formularis electrònics. En canvi, no cal fer referència a qui aportarà les dades atès que això ja figura en l'apartat de *procedència*.

D'altra banda, es recorda que, sigui quin sigui el mitjà de recollida de dades que s'utilitzi, caldrà complir amb els requisits de l'article 5 de la LOPD. L'apartat primer d'aquest article disposa que "*els interessats als quals se sol·licitin dades personals han de ser prèviament informats de manera expressa, precisa i inequívoca:*

- a) *De l'existència d'un fitxer o un tractament de dades de caràcter personal, de la finalitat de la recollida de les dades i dels destinataris de la informació.*
- b) *Del caràcter obligatori o facultatiu de la resposta a les preguntes que els siguin plantejades.*
- c) *De les conseqüències de l'obtenció de les dades o de la negativa a subministrar-les.*
- d) *De la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.*
- e) *De la identitat i la direcció del responsable del tractament o, si s'escau, del seu representant".*

L'apartat segon d'aquest mateix article disposa que "*quan s'utilitzin qüestionaris o altres impresos per a la recollida, han de figurar-hi, de manera clarament llegible, les advertències a què es refereix l'apartat anterior*".

Així mateix, cal tenir en compte que en cas que es recullin dades personals mitjançant formularis electrònics s'hi ha de fer constar aquesta mateixa clàusula informativa. En aquests casos, es recomana utilitzar un sistema de finestreta de lectura obligatòria que permeti a l'afectat la marcació d'una casella clarament visible que no es trobi prèviament marcada en el web o seu electrònica.

Cal posar de manifest que en l'informe d'aquesta Autoritat de 22 de març de 2010 sobre la proposta d'Ordre de regulació dels fitxers de dades personals gestionats pel Departament, a què abans s'ha fet esment, i pendent d'aprovació, es va formular una consideració en relació al deure de conservació per part del responsable dels suports en què consti el compliment del deure d'informació (article 18 del RLOPD), que ara convé matisar amb motiu de la Sentència del Tribunal Suprem de 15 de juliol de 2010.

Aquesta Sentència va anul·lar diversos articles del Reial Decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament que desenvolupa la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (RLOPD), entre els que es troba l'article 18, relatiu a l'acreditació del compliment del deure d'informació.

L'article 18 del RLOPD va venir a completar la regulació existent i instaurava pel responsable del fitxer l'obligació de facilitar la informació de l'article 5 de la LOPD amb un mitjà que permetés acreditar-ne el compliment així com l'obligació de conservar el suport a través del qual s'haguessin recollit les dades de caràcter personal.

L'anul·lació de l'article 18 del RLOPD arran de la Sentència del Tribunal Suprem comporta que la regulació sobre el deure d'informació i la seva acreditació serà la que es desprèn de la LOPD. Per tant, hi ha llibertat de forma en el compliment del deure d'informació sense que es pugui establir com a obligació la conservació del suport per mitjà del qual s'ha donat compliment al deure d'informació de l'article 5 de la LOPD, però això no eximeix el responsable del fitxer d'acreditar-ne el compliment.

En relació amb aquesta qüestió, la Autoritat Catalana de Protecció de Dades va emetre el dictamen CNS 12/2011 que podeu consultar al web de l'Autoritat www.apd.cat en el que s'analitza l'acreditació del deure d'informació arran de l'esmentada Sentència del Tribunal Suprem.

5. Pel que fa a *l'estructura del fitxer i la descripció dels tipus de dades* (art. 20.2 d) LOPD i 54.1 c) RLOPD), en aquest apartat del fitxer es preveuen tractar dades de caràcter identificatiu.

Cal fer avinent que, si de la informació que ha d'acompanyar la sol·licitud d'inscripció al Registre es desprèn o pot desprendre's el tractament d'altres dades personals diferents a les previstes, caldrà incorporar-les en aquest apartat del fitxer, com podria ser el cas de la matrícula del vehicle que figura a l'annex 1. D'acord amb el que disposa l'article 3 a) de la LOPD, dada de caràcter personal és *qualsevol informació referent a persones físiques identificades o identificables*. Aquesta definició la desenvolupa el RLOPD que defineix dada de caràcter personal *qualsevol informació numèrica, alfabètica, gràfica, fotogràfica, acústica o de qualsevol altre tipus que concerneix persones físiques identificables o identificables*. Per tant, el número de matrícula del vehicle tindria la consideració de dada de caràcter personal atès que a través d'aquesta dada podríem arribar a identificar a la persona.

6. En relació amb el sistema de tractament que s'utilitzarà (article 54.1.c) del RLOPD) s'indica que serà "mixt". Es fa avinent que aquest terme s'hauria de substituir pel de "parcialment automatitzat", per adequar-lo a la terminologia emprada per l'article 5.2.n) del RLOPD.

7. Pel que fa a l'apartat relatiu a les *cessions de dades personals* (article 20.2 e) de la LOPD i article 54.1.d) del RLOPD):

D'acord amb l'article 11 de la LOPD les dades de caràcter personal només poden ser comunicades a un tercer per al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari amb el consentiment previ de l'interessat i que no serà necessari disposar del consentiment del titular de les dades en cas que la cessió estigui autoritzada per llei.

Per tant, en aquest apartat del fitxer s'hauria d'indicar l'habilitació legal per efectuar aquestes cessions tret que es compti amb el consentiment dels titulars de les dades.

8. Pel que fa als apartats relatius als *òrgans responsables del fitxer* (art. 20.2 f) LOPD i 54.1 f) RLOPD) i *als serveis o unitats davant els quals exercir els drets d'accés, rectificació i cancel·lació i oposició* (art. 20.2 g) LOPD i 54.1 g) RLOPD):

Es fa avinent que responsable del fitxer, d'acord amb la definició donada per l'article 3 d) de la LOPD *és la persona física o jurídica, de naturalesa pública o privada, o òrgan administratiu, que decideix sobre la finalitat, el contingut i el ús del tractament.* D'acord amb això, entenem que es podria mantenir com a responsable del fitxer la subdirecció general competent en matèria de ramaderia, en cas que sigui qui decideixi sobre la finalitat, contingut i ús del tractament.

Es preveu que l'òrgan davant el qual es poden exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició, sigui la direcció general competent en matèria de ramaderia.

Atesa la relació jeràrquica existent entre aquests dos òrgans i, atès que el responsable del fitxer ha de ser qui té la capacitat de decisió sobre les dades que conté, no sembla que l'opció continguda al Projecte d'atribuir l'atenció de les sol·licituds d'exercici de drets a un òrgan jeràrquicament superior al responsable del fitxer s'avingui amb la capacitat de decisió que ha de correspondre al responsable. És per això que es recomana reconsiderar aquest aspecte.

En ambdós apartats es recomana facilitar les dades de contacte. Podria valorar-se la possibilitat d'indicar l'adreça electrònica en lloc de l'adreça física, com a element de contacte, si es preveu que aquesta pot tenir una major estabilitat en el temps.

En l'apartat del fitxer relatiu a l'exercici dels drets, cal afegir el dret d'oposició.

9. En relació amb el *nivell de mesures de seguretat* (art. 20.2 h) LOPD i 54.1 h) RLOPD), el RLOPD disposa que les mesures de seguretat corresponents a cada fitxer amb dades de caràcter personal s'establiran d'acord a la naturalesa de la informació tractada, en relació amb la major o menor necessitat de garantir la confidencialitat i la integritat de la informació, i amb independència de quin sigui el sistema de tractament emprat.

En aquest fitxer s'ha previst l'aplicació d'un nivell bàsic de mesures de seguretat, previsió que es considera correcta en atenció al que disposa l'article 81.1 del RLOPD.

Barcelona, 27 de setembre de 2011