

**Informe en relació amb el Projecte de decret pel qual s'aprova el Reglament de la Llei 15/2009, del 22 de juliol, de mediació en l'àmbit del dret privat.**

Es presenta el Projecte de decret pel qual s'aprova el Reglament de la Llei 15/2009, del 22 de juliol, de mediació en l'àmbit del dret privat, per tal que l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades emeti el seu informe.

(...)

**Fonaments jurídics**

I

(...)

II

La Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), així com el Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD (en endavant, RLOPD), tenen per objecte protegir tota la informació sobre persones físiques identificades o identificables. En concret, la LOPD estableix una sèrie de principis que han d'informar els tractaments de dades de caràcter personal, i també unes obligacions que els responsables d'aquests tractaments han de complir. Entenem per "tractament de dades personals" les operacions i els procediments tècnics de caràcter automatitzat o no, que permetin recollir, gravar, conservar, elaborar, modificar, bloquejar i cancel·lar, així com les cessions de dades que derivin de comunicacions, consultes, interconnexions i transferències (article 3.c) de la LOPD).

Es fa avinent que el Projecte de la llei 15/2009, que es desenvolupa amb el Projecte que ara s'informa, no va ser sotmès, durant la seva tramitació, al preceptiu informe de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

Dit això, en primer lloc interessa fer una sèrie de valoracions, des de la perspectiva de la protecció de dades, en relació amb els Registres del Centre de Mediació de Dret Privat de Catalunya (en endavant, CM) que es regulen en el Projecte.

L'article 25 de la Llei 15/2009, disposa que:

*"1. Les persones que compleixen els requisits que estableix l'article 3 i volen exercir les funcions de mediació que regula aquesta llei s'han d'inscriure en el registre del col·legi professional al qual pertanyen o en una associació professional de mediació acreditada pel departament competent en matèria de dret civil.*

*2. Les persones mediadores que siguin membres d'una associació professional de l'àmbit de la mediació acreditada pel departament competent en matèria de dret civil poden sol·licitar llur inscripció en el **Registre general del Centre de Mediació de Dret Privat de Catalunya**. Per a poder-s'hi inscriure, han d'acreditar el compliment dels **requisits establerts per reglament**.*

*3. Els col·legis professionals, mitjançant l'aplicació telemàtica que es determini per reglament, han de donar trasllat de les inscripcions al Centre de Mediació de Dret*

*Privat de Catalunya, el qual ha d'inscriure els professionals mediadors en el **Registre general de persones mediadores en l'àmbit familiar** o en el **Registre general de persones mediadores en els àmbits del dret privat** o en els altres registres que corresponguin, si compleixen els requisits establerts per reglament.*

(...)

*5. L'estructura i el funcionament dels registres s'han de determinar per reglament.”*

L'article 28 de la Llei 15/2009, disposa que:

*“Es crea el **Registre de Serveis de Mediació Ciutadana** per a facilitar l'accés dels usuaris al servei de mediació. (...).”*

Segons consta en la Memòria general del Projecte de decret, aquest desenvolupa l'estructura i el funcionament dels Registres de persones mediadores del CM, i “atès que la Llei ha ampliat les seves competències a àmbits del dret privat, al registre de persones en l'àmbit familiar que ja existia, s'ha afegit un altre registre de persones mediadores en els àmbits de dret privat, en funció de la seva especialització”.

L'article 5.1 del Projecte, seguint allò previst en l'article 21.c) de la Llei 15/2009, disposa que el CM gestiona el Registre general de persones mediadores en l'àmbit familiar (en endavant, RPMF) i també el Registre general de persones mediadores en els àmbits del dret privat (en endavant, RPMDP).

El RPMF integra les persones mediadores en funció de la seva especialització formativa en l'àmbit familiar i que acreditin la resta de requisits d'inscripció. El RPMDP integra les persones mediadores en funció de la seva especialització formativa en els diferents camps que desenvolupi el CM en l'àmbit del dret privat i que acreditin els corresponents requisits d'inscripció.

La disposició addicional tercera del Projecte preveu que les persones mediadores inscrites en el RPMF que acreditin documentalment haver realitzat i superat els cursos especialitzats de mediació en els àmbits de dret privat en els termes que estableix el CM, poden sol·licitar la seva inscripció en el RPMDP, d'acord amb el seu camp d'especialització.

La disposició transitòria primera del Projecte preveu la incorporació en el RPMDP de les persones admeses en el Programa pilot de mediació en àmbits de dret civil, diferents del dret de família. La disposició transitòria segona preveu la incorporació al RPMF de les persones que hagin realitzat una formació homologada sota els paràmetres que es preveuen en la normativa aplicable. Aquests dos Registres es nodreixen, doncs, d'informació personal de les persones mediadores que s'hi inscriuen.

Pel que fa al Registre de Serveis de Mediació Ciutadana, al qual ens referirem més endavant, també hi seran objecte d'inscripció determinades dades personals, com a mínim, el nom de la persona responsable del Servei (art. 17.1.c) del Projecte).

És clar que el Projecte de decret implica la recollida de dades personals i la seva utilització i, si escau, cessió posterior per part del CM, és a dir, el seu “tractament”, i en conseqüència cal considerar d'aplicació el conjunt dels principis i obligacions de la LOPD.

Entre d'altres, el responsable del tractament de les dades ha de complir amb l'obligació de crear el o els fitxers, entesos com "qualsevol conjunt organitzat de dades de caràcter personal, sigui quina sigui la forma o la modalitat de creació, emmagatzematge, organització i accés" (article 3.b) LOPD), que resultin necessaris per a tractar les dades personals en el marc dels diferents registres regulats en el Projecte, per tal de legitimar el tractament d'aquestes dades per part del responsable. Als efectes de la LOPD, cal entendre per responsable del fitxer o el tractament, la persona física o jurídica, de naturalesa pública o privada, o l'òrgan administratiu, que decideixi sobre la finalitat, el contingut i l'ús del tractament.

Es fa avinent que el concepte de "registre administratiu" no coincideix amb el concepte de "fitxer de dades", als efectes de l'article 3.b) de la LOPD, citat. En el cas que ens ocupa, els Registres del Projecte comporten el tractament de dades que poden tenir la consideració de dades personals, però es constata que el Projecte de Decret no crea cap fitxer de dades sotmès a la LOPD, ni modifica fitxers creats amb anterioritat.

Recordem que els fitxers de dades s'han de crear per mitjà de disposició de caràcter general i conforme als apartats previstos en l'article 20.2 de la LOPD, en concret, la finalitat del fitxer i els usos previstos; les persones o els col·lectius sobre els quals es pretén obtenir dades de caràcter personal o que estiguin obligats a subministrar-les; el procediment de recollida de les dades de caràcter personal; l'estructura bàsica del fitxer i la descripció dels tipus de dades de caràcter personal incloses en el mateix fitxer; les cessions de dades de caràcter personal i, si s'escau, les transferències de dades que es prevegin a països tercers; els òrgans de les administracions responsables del fitxer; els serveis o les unitats davant els quals es puguin exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició; les mesures de seguretat amb indicació del nivell bàsic, mitjà o alt exigible. El RLOPD ha concretat o afegit (article 54.1) diverses qüestions en relació amb el que disposa l'article 20.2 de la LOPD, citat. En concret, en cada fitxer cal especificar no només el procediment de recollida de les dades, sinó també la seva procedència (apartat b); respecte l'estructura bàsica del fitxer, cal indicar el sistema de tractament utilitzat en l'organització (apartat c); i, respecte les transferències internacionals de dades, cal indicar, si escau, els països de destinació de les dades (apartat e).

Sobre això, l'Ordre JUS/86/2007, de 10 d'abril, per la qual es regulen els fitxers que contenen dades de caràcter personal gestionats pel Departament de Justícia, i que va ser informada en el seu moment per aquesta Autoritat, crea, entre d'altres, el Fitxer "Centre de Mediació Familiar de Catalunya", amb el següent contingut:

*"Finalitat i usos previstos: La finalitat del fitxer és gestionar el servei de mediació familiar i el Registre de Persones Mediadores de Catalunya. Els usos previstos són donar serveis de certificació, donar suport als procediments administratius del Centre de Mediació Familiar i del servei públic de mediació, el registre de professionals de la mediació, gestió i homologació de la formació en matèria de mediació, el foment i la difusió de la mediació familiar, la gestió de les compensacions econòmiques derivades del servei, l'estadística interna i pública i elaboració estudis tècnics.*

*Persones i col·lectius afectats o obligats a subministrar les dades: Col·lectius professionals d'intervenció en la mediació familiar i les persones que s'acullen a la mediació familiar.*

*Procediment de recollida de les dades: Formulari per les persones que exerceixen com mediadores. Sol·licituds dels usuaris de la mediació familiar.*

*Estructura bàsica del fitxer i tipus de dades de caràcter personal: Dades identificatives (DNI/NIF, nom i cognoms, telèfon, adreça postal i electrònica i signatura), dades de característiques personals (estat civil, lloc i data de naixement, sexe i nacionalitat), de filiació, dades acadèmiques i professionals (formació i titulacions, experiència professional i col·legis o associacions professionals), dades econòmiques (dades bancàries) i d'infraccions administratives.*

*Cessions de dades: Als col·legis professionals i els mediadors inscrits al Registre de Persones Mediadores, d'acord amb la Llei 1/2001, de 15 de març, de mediació familiar de Catalunya, el Reglament de mediació familiar, aprovat pel Decret 139/2002, de 14 de maig, i amb el consentiment de les persones interessades. Als òrgans judicials, al Ministeri Fiscal i al Síndic de Greuges, d'acord amb l'article 11.2.d) de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal.*

*Transferències internacionals: No es preveuen transferències de dades a tercers països.*

*Òrgan administratiu responsable: Secretaria General.*

*Unitats administratives per exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició: Secretaria General (...).*

*Nivell de seguretat: Mitjà."*

Entre d'altres qüestions, cal dir que el fitxer citat, creat en l'Ordre de 2007, fa referència genèrica al "Registre de Persones Mediadores de Catalunya", i no als diferents registres regulats en el Projecte. En concret, el Registre de Serveis de Mediació Ciutadana, i el tractament de dades que aquest comporta, no es troba recollit en el fitxer, lògicament, ja que aquest Registre es crea en la Llei 15/2009. La normativa anterior (el Decret 139/2002, de 14 de maig, que aprova el Reglament de la Llei 1/2001, de 15 de març, de mediació familiar de Catalunya, Decret que quedarà derogat amb l'entrada en vigor del Projecte que s'informa), feia referència genèricament al "Registre general" del CM, i no al RPF i al RPMDP.

A més, el fitxer del CM, creat en l'Ordre de 2007, preveu lògicament algunes cessions de dades en base a normativa que ja estarà derogada amb l'entrada en vigor del nou text (Llei 1/2001, i Decret 139/2002), mencions que caldria revisar i actualitzar. També cal tenir present que el fitxer de l'Ordre de 2007 fa referència al "Centre de Mediació Familiar", el qual passa a ser, amb la Llei 15/2009, el Centre de Mediació de Dret Privat de Catalunya.

També en aquest sentit, cal fer notar que el Projecte de decret (articles 45 i següents) preveu que els usuaris del servei de mediació poden formular **queixes i/o denúncies**, sobre el funcionament del servei de mediació, davant del CM. Les dades personals que es recullin i tractin per gestionar i donar resposta a aquestes queixes i denúncies, s'han de sotmetre als principis i garanties de la LOPD. En el fitxer creat en l'Ordre de 2007, comentat, no hi ha referències al tractament de dades relatives a queixes o denúncies, i per tant, caldrà valorar la pertinença de crear, si escau, el corresponent fitxer de dades.

El mateix comentari es pot fer extensible a les previsions del Projecte de decret sobre el **règim sancionador** que s'estableix en base al que disposa la Llei 15/2009 (arts. 29 i següents). Atès que, segons l'article 47.2 del Projecte de decret, l'expedient sancionador el tramita el CM, es generarà un tractament de dades personals, el qual

haurà d'estar adequadament previst en un fitxer creat conforme a l'article 20 de la LOPD i 54 del RLOPD.

En definitiva, aquestes i altres qüestions posen de manifest que el fitxer creat en l'Ordre de 2007, en els termes actuals, no recull tota la informació que l'article 20 de la LOPD i l'article 54 del RLOPD determinen que cal donar als ciutadans. Per tant, és convenient analitzar la pertinença de, si escau, modificar el fitxer citat, i crear els fitxers que resultin necessaris per tal que tots els tractaments de dades derivats del Projecte que analitzem s'ajustin a les exigències de la LOPD.

### III

En qualsevol cas, en l'anàlisi que cal realitzar, a arrel del Projecte, per valorar quins fitxers caldria crear, ja que el fitxer creat en l'Ordre de 2007 no recull amb precisió tots els tractaments de dades derivats del Projecte, caldrà tenir especialment en compte la **finalitat o finalitats** a les quals es vol donar compliment amb els tractaments de dades que genera el Projecte de decret. Identificar els diferents objectius per als quals es recullen les dades personals, i els usos que es poden derivar d'aquestes finalitats o objectius, en concret, els processos en els quals es tractaran les dades, resulta determinant per establir quins fitxers caldria crear.

Com ha fet avinent aquesta Autoritat en la Recomanació 1/2011, sobre la creació, modificació i supressió de fitxers de dades de caràcter personal de titularitat pública, la determinació de la finalitat i els usos d'un fitxer correspon al responsable, i s'ha de tenir en compte que la finalitat pot ser més o menys àmplia, d'acord amb les necessitats organitzatives del responsable, però sempre ha de ser determinada. En el cas que un mateix fitxer tingui més d'una finalitat, aquestes han de ser compatibles. Altrament, cal configurar diversos fitxers.

En el cas que ens ocupa, la finalitat de tractar dades personals per articular el funcionament de la mediació pot implicar diferents finalitats o usos, com ara la pròpia gestió dels diferents Registres, atendre queixes o consultes dels usuaris, articular un procediment sancionador, etc. Les dades requerides per donar compliment a una o altra finalitat o usos poden diferir, la qual cosa condiciona, entre d'altres, el nivell de mesures de seguretat requerides en relació amb el tractament de determinades dades personals.

Per tot això, sens perjudici de la pertinença de mantenir el fitxer ja creat en l'Ordre JUS/86/2007, i si escau, modificar alguns dels seus apartats i actualitzar-ne el contingut tenint en compte les previsions citades del RLOPD, s'han d'analitzar els fluxos informatius generats i les finalitats a complir, per tal de determinar la pertinença de crear nous fitxers de dades personals del CM.

Finalment, recordar que, si bé la disposició final tercera, apartat 1, de la Llei 32/2010, de l'Autoritat, habilita els consellers i conselleres de la Generalitat, dins l'àmbit de les competències respectives, per a crear, modificar i suprimir, mitjançant ordre, els fitxers de llurs departaments, o dels ens públics vinculats o que en depenguin, caldria que el Departament valorés la conveniència de modificar, si escau, el fitxer "Centre de Mediació Familiar de Catalunya", i/o crear els fitxers que resultin adients en atenció als tractaments de dades que comportarà el Projecte de decret, ja sigui en el propi projecte que s'informa o bé posteriorment en un altre decret o, més específicament, en una ordre. En relació amb les particularitats dels diferents aparats de l'article 20.2 de la LOPD que han de quedar recollits en cada fitxer, ens remetem a la Recomanació 1/2011, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, citada.

## IV

A continuació ens referim al sistema que preveu el Projecte per a realitzar inscripcions en els Registres.

En la versió del projecte de data 26.07.2011, es preveia per als col·legis professionals una funció d'inscripció de la persona medidora, així com de les altes, baixes, actualitzacions, modificacions i d'altres assentaments (article 7). Segons l'informe Jurídic preliminar de l'Assessoria Jurídica del Departament, això no semblava tenir un clar emparament legal, ateses les funcions dels col·legis previstes en la Llei 15/2009 (gestionar els seus propis registres i comunicar altes i baixes al CM). En la versió del Projecte que ara s'informa, l'article 7 ja ha estat modificat, de manera que es preveu que els col·legis professionals reben les sol·licituds de les persones que volen ser inscrites com a persones mediadores del CM, resolen la declaració de capacitat i traslladen les inscripcions al CM, "el qual procedeix a la inscripció dels professionals mediadors en el registre que correspongui si compleixen els requisits exigits".

D'aquesta previsió de l'article 7 del Projecte es dedueix que, qui fa les inscripcions en els Registres, és el CM. Ara bé, cal fer notar que això no sembla previst de la mateixa manera en d'altres articles del Projecte.

En concret, l'article 5.5 del Projecte disposa que els Registres generals de persones mediadores (en referència, s'entén, al RPMF i al RPMDP), contenen les inscripcions que fa directament el CM, "així com les efectuades pels col·legis professionals mitjançant la declaració de capacitat". S'afegeix que el CM ratifica les inscripcions inicials que els col·legis li traslladen, una vegada comprovades les dades i els requisits establerts.

L'article 14.1 del Projecte fa esment a una primera inscripció que sembla que seria l'efectuada pel col·legi, i en l'article 14.2 del Projecte, es preveu que els col·legis, per poder dur a terme l'actualització de la informació corresponent a les persones mediadores del seu respectiu col·legi, tenen accés a l'aplicació informàtica únicament amb dret de modificació i/o rectificació de les dades. Per tant, sembla que es preveu que els col·legis podran accedir directament als Registres no només per efectuar inscripcions, sinó per modificar-les posteriorment.

A més, la Memòria general que acompanya al Projecte, en relació amb la gestió i accés als Registres generals, explica que aquests "es constitueixen en suport informàtic al que tenen accés els col·legis professionals, els quals inscriuen els seus professionals mediadors que posteriorment són ratificats pel Centre de Mediació. En cas de persones mediadores que no pertanyin a un col·legi professional, el Centre de Mediació les capacita i fa directament la inscripció."

Amb tot això, de la lletra dels articles del Projecte citats, juntament amb l'explicació de la Memòria, sembla deduir-se que el Projecte de decret opta per un sistema de gestió conjunta de les inscripcions, per part del CM i per part de determinats col·legis professionals, els quals tenen accés als Registres per tal d'afegir-hi noves inscripcions, directament, i modificar-les o rectificar-les.

Sens perjudici de la pertinença de l'opció triada, des de la perspectiva de la protecció de dades cal fer notar que segons la LOPD és el responsable qui ha d'assegurar el compliment dels principis i obligacions de la llei, entre d'altres, el principi de qualitat, segons el qual les dades han de ser exactes i posades al dia de manera que

responguin amb veracitat a la situació actual de l'afectat. El responsable, d'ofici, ha de substituir si escau les dades inexactes o incompletes per les corresponents rectificades o completades (article 4 de la LOPD). Per bé que un tercer pugui tractar les dades per compte i seguint les instruccions del responsable, en tant que "encarregat del tractament" (article 12 de la LOPD), o que en el cas que ens ocupa, s'habiliti a un nombre indeterminat de col·legis professionals per accedir i modificar la informació continguda en els registres, el CM haurà de vetllar, en tant que responsable, pel compliment de les dites obligacions. Per bé que segons l'article 57 del RLOPD un fitxer o tractament pot tenir més d'un responsable, als efectes que ara ens ocupen, és el CM el que gestiona els Registres (art. 21 de la Llei 15/2009).

En qualsevol cas, i independentment del model de gestió triat, es posa de manifest la contradicció entre les previsions dels articles 5.5 i 14 del Projecte, amb allò previst en l'article 7 del Projecte, qüestió que caldria revisar.

## V

El Projecte de decret, en relació amb la validesa i publicitat dels Registres generals, disposa que **les dades objecte d'inscripció són públiques**.

Els assentaments dels Registres són els enumerats en l'article 8 del Projecte: Assentaments d'inscripció (art. 9), notes marginals (art. 10) i assentaments d'actualització i de rectificació (art. 11 del Projecte).

L'article 12 del Projecte, en l'apartat 1, preveu que les dades objecte d'inscripció (als registres generals) són públiques, excepte les notes marginals de l'article 10. La previsió de l'article 12.2 del Projecte, conforme la qual "el nom i cognoms, el telèfon, i les adreces postal i electrònica de les persones mediadores són públiques llevat que la persona medidora, en el moment de demanar la inscripció, manifesti la seva voluntat de reserva", és correcta, des de la perspectiva de la protecció de dades, però de fet aquesta possibilitat de reserva hauria d'estendre's, com s'explicarà a continuació, a tota la informació personal dels assentaments.

La LOPD disposa que les cessions o comunicacions de dades, entenent per tals qualsevol revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat (article 3.i) de la LOPD), només poden realitzar-se per al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari, i amb consentiment previ de l'interessat, el qual no és necessari si la cessió està autoritzada en una llei (art. 11 de la LOPD).

Tenint en compte això, l'article 37.6.e) de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les Administracions públiques i del règim administratiu comú, disposa que es regeixen per les seves disposicions específiques, entre d'altres, els registres de caràcter públic l'ús dels quals estigui regulat per una llei.

L'article 25.5 de la Llei 15/2009 disposa que l'estructura i el funcionament dels registres s'han de determinar per reglament. La llei citada no ha previst un sistema d'accés públic a les dades contingudes en els assentaments, és a dir, de les dades personals objecte d'inscripció en els registres, en el cas que ens ocupa.

Per tant, no hi ha una norma amb rang de llei que prevegi la comunicació o difusió de dades personals de les persones mediadores, cosa que hauria legitimat la comunicació de les dades sense necessitat de disposar del consentiment dels titulars de les dades.

Vist el règim de comunicació de dades previst en la LOPD, la previsió de que la informació personal continguda en les notes marginals no s'inclouï entre la informació que es fa pública, resulta ajustada a la normativa de la protecció de dades. Les notes marginals inclouen informació sobre procediments disciplinaris i sobre la condició d'inactiva d'una persona mediadora per incompliment del deure de formació contínua (art. 24 del Projecte), per tant, és informació que podem considerar com especialment sensible, atès el que disposa l'article 7 de la LOPD, al qual ens remetem.

Ara bé, a banda de les notes marginals, tota la informació personal continguda en els assentaments d'inscripció (art. 9 del Projecte) requereix, per a ser difosa, el consentiment dels titulars, a manca d'altra norma legal que habiliti la difusió sense el consentiment.

Cal tenir present que la informació sobre la condició activa/inactiva de la persona mediadora (art. 9.c) del Projecte), pot portar causa de l'incompliment del deure de formació contínua, entre d'altres, i la suspensió (art. 9.d) del Projecte) pot ser deguda a la imposició d'una sanció (art. 6.2 del Projecte i art. 32 de la Llei 15/2009). De fet, aquestes dades podrien donar informació, ni que fos de forma indirecta, de la informació continguda en les notes marginals respecte les quals el propi Projecte ja estableix que no seran objecte de comunicació pública a través de la web (art. 10 del Projecte).

Per tant, l'article 12.2 hauria de preveure la possibilitat que no es difongui cap informació sobre la persona mediadora si aquesta ho vol així, i no limitar la referència a les dades identificatives.

L'article 13.1 del Projecte disposa que els Registres generals de persones mediadores es poden consultar mitjançant la pàgina web del CM, i l'apartat 2 del mateix article disposa que les dades dels Registres generals de persones mediadores també es poden consultar al CM, als col·legis professionals, a les associacions acreditades o als Serveis Territorials del Departament. La previsió de l'article 13 del Projecte, respecte la possibilitat de consultar les dades dels registres generals, hauria d'ajustar-se a la previsió de l'article 12, sobre la publicitat de les dades, en els termes apuntats.

A banda que es necessiti el consentiment dels titulars de les dades per fer-les públiques, com ha quedat dit, cal recordar que des de la perspectiva de la protecció de dades, només és pertinent tractar les dades quan són adequades, pertinents i no excessives per a una finalitat concreta (art. 4 LOPD). Cal tenir especialment en compte la proporcionalitat del tractament quan les dades es difonen a través d'Internet, com ha fet avinent aquesta Autoritat en la Recomanació 1/2008, sobre la difusió d'informació que contingui dades de caràcter personal a través d'Internet.

En aquest sentit, destaquem que en els assentaments d'inscripció (art. 9.e) del Projecte) es preveu recollir i tractar la dada del "col·legi professional o l'associació professional acreditada a la qual pertany la persona mediadora". Per bé que aquesta és una dada que pot ser pertinent recollir i tractar per part del CM, a efectes de tenir coneixement del col·legi o associació de procedència de la persona mediadora, no és tan clar que aquesta dada hagi de ser difosa o comunicada. Si la difusió de la informació bàsica de les persones mediadores compleix la finalitat legítima que els interessats en fer una mediació puguin posar-se en contacte amb la persona mediadora, i tenir constància de que aquesta persona està habilitada pel CM per poder realitzar labors de mediació, no sembla que sigui rellevant i necessari, per a aquesta finalitat, conèixer el col·legi o associació professional al qual pertany la persona mediadora. Per tant, tot i que la difusió es basi en el consentiment del titular (persona



mediadora), caldria permetre que l'interessat pugui decidir sobre la difusió d'aquesta dada de forma separada a la resta d'informació de l'assentament d'inscripció.

A més, es pot considerar que aquesta informació en concret ja es pot obtenir per altres vies. La pròpia LOPD disposa que les llistes de persones que pertanyen a grups professionals, com poden ser els col·legis professionals, són "fonts d'accés públic" (article 3.j) de la LOPD i article 7 del RLOPD), i la Llei 25/2009, de 22 de desembre, de modificació de diverses lleis per a la seva adaptació a la Llei sobre el lliure accés a les activitats de serveis i el seu exercici (anomenada Llei Omnibus), preveu que les organitzacions col·legials han de disposar d'una pàgina web per donar accés al Registre de col·legiats, a través de la finestreta única (la Llei Omnibus afegeix un nou article 10 a la Llei 2/1974, de 13 de febrer, sobre col·legis professionals). Sobre aquesta qüestió en particular, ens remetem als Dictàmens 32/2010 i 22/2011 de l'Autoritat.

## VI

L'article 28 de la Llei 15/2009, crea el **Registre de Serveis de Mediació Ciutadana**, per a facilitar l'accés dels usuaris al servei de mediació, i disposa que l'estructura i la gestió d'aquest registre s'han d'establir per reglament. Els articles 15 a 18 del Projecte es refereixen a aquest Registre.

L'article 15 del Projecte concreta que el CM gestiona aquest registre, per tal de facilitar l'accés dels usuaris als serveis de mediació, afegint que "aquest registre es constitueix en suport informàtic". S'afegeix que aquest registre dona publicitat dels serveis de mediació ciutadana de titularitat pública, creats per les Administracions locals i d'altres entitats públiques, tant si estan gestionats directament per les administracions locals i d'altres administracions públiques o mitjançant conveni amb entitats privades. Respecte les condicions per a la inscripció en aquest registre, l'article 16.1 del Projecte disposa que l'entitat pública titular del servei ha de sol·licitar la inscripció al CM, acreditant el compliment d'una sèrie de requisits, entre d'altres, actuar, tant a nivell del Servei de Mediació Ciutadana, "com a títol individual per part dels seus professionals", segons els principis de la Llei 15/2009 (voluntarietat, imparcialitat i neutralitat, confidencialitat, caràcter personalíssim i bona fe), o estar integrat per "persones que acreditin formació en mediació". Es preveu que l'incompliment sobrevingut d'algun requisit suposa la baixa en el Registre.

En vista de les previsions dels articles 15 i 16 del Projecte, abans esmentades, no sembla descartable que la inscripció de Serveis de mediació ciutadana en aquest Registre pugui comportar el tractament de dades de caràcter personal, com a mínim, dels professionals que integren el servei, i probablement, d'altres persones físiques, com ara de persones responsables del Servei. Per tant, d'acord amb el que ja s'ha dit anteriorment, caldrà que el tractament de dades personals derivat del RSMC quedi adequadament reflectit en el corresponent fitxer de dades.

Respecte la **publicitat de les dades del Registre de Serveis de Mediació Ciutadana**, l'article 18 del Projecte disposa que la informació que s'hi conté és pública i es pot consultar en línia a través de la pàgina web del CM. L'article 17.1 del Projecte disposa que són objecte d'inscripció en aquest Registre una sèrie de dades relatives al propi Servei (data d'alta, nom, domicili, l'entitat pública titular, l'horari, etc), i "el nom de la persona responsable del Servei de Mediació Ciutadana".

En aquest cas, es recorda que l'article 2.2 del RLOPD disposa que aquest Reglament no és aplicable als tractaments de dades referides a persones jurídiques, ni als fitxers que es limitin a incorporar les dades de les persones físiques que hi prestin els seus

serveis, consistents únicament en el nom i cognoms, les funcions o llocs exercits, així com l'adreça postal o electrònica, telèfon i número de fax professionals.

Atès que el Projecte, en relació amb el RSCM, a diferència dels dos Registres de persones mediadores, només preveu la difusió pública del nom de la persona responsable del Servei, dada que quedaria inclosa en el llistat de l'article 2.2 del RLOPD, es considera que la difusió prevista en l'article 18 del Projecte resulta ajustada a la normativa de protecció de dades. De tota manera, en línia amb el que s'ha esmentat en l'anterior Fonament Jurídic respecte el principi de qualitat i la proporcionalitat en el tractament de dades, fem avinent que tractar –en concret, difondre- el nom i cognoms de la persona en qüestió, podria ser innecessari. Si és així, podria ser suficient difondre dades de contacte amb el Servei, o identificar només el càrrec de la persona amb qui es pot contactar dins el Servei, sense necessitat d'identificar cap persona física concreta.

## VII

Fem referència, a continuació, a les previsions del Projecte relatives al **Cens de Serveis Privats de Mediació** (en endavant, el Cens).

L'article 21.d) de la Llei 5/2009 disposa que és una funció del CM “ Homologar, a l'efecte de la inscripció de les persones mediadores en els registres i censos corresponents, els estudis, els cursos i la formació específica en matèria de mediació.”

Segons la disposició addicional quarta, apartat 1 del Projecte, els Serveis Privats de Mediació (en endavant, SPM), són aquells serveis que de forma privada porten a terme actuacions de mediació. Segons la mateixa disposició, apartat 2, es crea el Cens de Serveis Privats de Mediació, dependent del CM. Els SPM que vulguin exercir funcions de mediació poden demanar la seva inscripció en el Cens, si compleixen una sèrie de condicions, entre elles, comptar amb un equip format per persones professionals que acreditin la formació en mediació, i almenys una d'elles estigui inscrita com a persona mediadora del CM; comptar amb el personal administratiu necessari; estar dirigida i administrada per persones qualificades, per la seva formació i experiència, per actuar en l'àmbit de la mediació. L'apartat 6 de la mateixa disposició addicional preveu que el Cens es constitueix en suport informàtic.

Com s'ha dit anteriorment en aquest informe respecte els Registres analitzats, de les previsions sobre el Cens es deriva igualment un tractament de dades personals, no només identificatives, sinó també dades que poden donar informació sobre el perfil acadèmic o professional de les persones mediadores que formen part dels serveis privats de mediació, entre d'altres, i per tant resulten aplicables a aquest tractament els principis i obligacions de la LOPD.

Cal doncs, també en relació amb el Cens, analitzar la conveniència de crear el corresponent fitxer sotmès a la LOPD, prèviament al tractament de dades personals a conseqüència de la creació del Cens, atès que l'únic fitxer existent del CM, el creat en l'Ordre de 2007, no es refereix a aquest Cens, ni al tractament de dades que se'n deriva.

## VIII

Finalment, respecte la previsió de l'**article 29.2 del Projecte**, segons la qual el col·legi professional i les altres entitats receptores han de donar trasllat de les sol·licituds de mediació al CM “ja sigui per correu ordinari, electrònic o per fax”, convé fer avinent que en aquestes sol·licituds de mediació, segons preveu l'article 28.2 del Projecte, cal

consignar una informació que clarament es pot qualificar com de sensible i especialment protegida als efectes de l'article 7 de la LOPD. En la sol·licitud cal consignar l'objecte de la mediació, la qual cosa podria donar informació de conflictes familiars de tipus molt divers, entre d'altres; cal donar informació sobre processos judicials en curs, o sobre la petició d'assistència jurídica gratuïta, la qual cosa pot ser indicadora de determinada situació socioeconòmica de la persona sol·licitant.

La tramesa d'informació sensible ha de complir amb les corresponents mesures de seguretat (art. 9 de la LOPD i Títol VIII del RLOPD i, en concret, l'article 104 del RLOPD en relació amb el xifrat d'informació tramesa per correu electrònic, als quals ens remetem). A banda d'això, la tramesa d'informació sensible per fax, possibilitat que s'indica en el Projecte, pot no ser la més recomanable, doncs potencialment es podrien produir accessos indeguts de terceres persones, més fàcilment que amb altres sistemes. Un accés de tercers no legitimats a dades especialment sensibles, resulta desproporcionat i no s'ajusta a les exigències de l'article 4.1 LOPD (principi de qualitat), com aquesta Autoritat va fer avinent en el Dictamen 8/2006, -en el que s'examinava un supòsit de comunicació de dades sensibles, en concret, a través de burofax-. L'opció d'enviament de sol·licituds per fax, en el context que ens ocupa, no sembla la més recomanable des de la perspectiva de la protecció de dades i la intimitat dels afectats, pel risc que suposaria per a aquests drets un accés indegut.

Es recomana doncs no preveure aquest sistema d'enviament d'informació en el Projecte i, en qualsevol cas, extreure les mesures de protecció de la informació per tal d'evitar accessos indeguts, sigui quin sigui el sistema de comunicació escollit.

## IX

La disposició addicional quarta, apartat 5, preveu que els SPM que demanin la inscripció al Cens es comprometen a facilitar anualment al CM les dades de les mediacions realitzades, **a efectes exclusivament estadístics** i amb total respecte a la normativa sobre la protecció de dades de caràcter personal.

D'entrada, convé recordar que l'article 2.3.b) de la LOPD, disposa que es regeixen per les seves disposicions específiques i pel que preveu especialment, si s'escau, la LOPD, els tractament de dades que serveixin a finalitats exclusivament estadístiques i estiguin emparats per la legislació sobre la funció estadística pública.

Així, si el CM ha de configurar un fitxer en què només es tractarà informació a efectes exclusivament estadístics, sense destinar les dades a cap altra finalitat o ús, no serà un fitxer sotmès a la LOPD.

Segons la Llei 13/2010, de 21 de maig, del Pla estadístic de Catalunya 2011-2014, es preveu, entre d'altres, l'estadística de mediacions en l'àmbit de dret privat, per part del Departament de Justícia, la qual té la següent descripció (codi 07/10):

*“obtenció d'estadístiques bàsiques sobre les sol·licituds de mediació familiar i comunitària, les mediacions finalitzades, les derivacions judicials i les mediacions d'àmbit judicial finalitzades, i sobre el nombre de mediadors, per àmbits territorials i a partir de les dades disponibles al Centre de Mediació de Dret Privat de Catalunya.”*

Vist que el Pla estadístic de Catalunya, vigent, preveu la realització d'estadístiques en el context que ens ocupa, el flux informatiu de dades necessari per al compliment d'aquesta finalitat per part del CM és legítim, sempre que es realitzi dins el marc de la normativa estadística i, si escau, la LOPD.

En aquest sentit, recordem que la finalitat estadística no converteix *per se* en legítima una comunicació de dades personals, sinó que aquesta haurà de limitar-se a les dades adequades, pertinents i no excessives per al compliment de la dita finalitat, en compliment del principi de qualitat (art. 4 de la LOPD), sens perjudici de la conveniència de l'anonimització de les dades prèvia a la comunicació.

### **Conclusió**

Examinat el Projecte de decret pel qual s'aprova el Reglament de la Llei 15/2009, de 22 de juliol, de mediació en l'àmbit privat, es considera adequada a les previsions establertes a la corresponent normativa sobre protecció de dades de caràcter personal, si es tenen en compte les consideracions fetes en aquest informe.

Barcelona, 1 de desembre de 2011