

**Informe sobre el Projecte d'Ordre per la qual es regula la captura en viu, la cria en captivitat, la possessió i l'exhibició pública dels ocells fringíl·lids per a activitats tradicionals relacionades amb el cant.**

**Antecedents**

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit del Conseller d'Agricultura, Ramaderia, Pesca, Alimentació i Medi Natural, en el que es demana que l'Autoritat emeti un informe sobre el Projecte d'Ordre per la qual es regula la captura en viu, la cria en captivitat, la possessió i l'exhibició pública dels ocells fringíl·lids per a activitats tradicionals relacionades amb el cant, per tal que s'emeti l'informe corresponent.

(...)

**Fonaments Jurídics**

I

(...)

La sol·licitud d'informe s'acompanya d'una còpia del projecte d'Ordre, format per vint-i-sis articles, quatre disposicions addicionals, una disposició transitòria, una disposició derogatòria, dues disposicions finals i un annex. S'ha de fer notar però que, tot i que la sol·licitud d'informe s'acompanya d'una còpia de l'índex de l'expedient d'elaboració del projecte d'ordre, aquesta altra documentació no ha estat tramesa.

II

L'objecte del Projecte d'Ordre que s'analitza és regular les condicions de la captura en viu, la cria en captivitat, la possessió i l'exhibició pública d'ocells fringíl·lids. No obstant això, tot i no ser el seu objecte principal, el projecte comporta el tractament de les dades de determinades persones vinculades a aquestes activitats (ocellaires) com a conseqüència de la tramitació dels procediments que s'hi regulen (arts. arts. 5, 9 a 11 i 17) i de la inscripció al registre de persones autoritzades per criar en captivitat i per capturar en viu ocells fringíl·lids i de dades d'ocells criats en captivitat i capturats –en endavant el Registre- (arts. 12 a 15).

Atès el tractament de dades de caràcter personal d'aquestes persones físiques, resulta d'aplicació la normativa de protecció de dades de caràcter personal i en conseqüència, d'acord amb el que estableix l'article 20 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD) i la Disposició final tercera de la Llei 32/2010, de l'ú

d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, procedeix la creació del fitxer de dades de caràcter personal que es preveu en el projecte d'Ordre.

### III

Pel que fa al text articulat de l'Ordre, cal fer algunes observacions:

1) En el projecte es preveu el tractament de dades de caràcter personal dels ocellaires amb ocasió de la sol·licitud d'autorització i la seva posterior inscripció al Registre.

La regulació del procediment d'autorització porta causa de la Disposició addicional del Decret Llei 2/2011, de 15 de novembre, pel qual es modifica el Text refós de la Llei de protecció dels animals aprovat pel Decret legislatiu 2/2008, de 15 d'abril, i s'estableix un règim provisional de captura en viu i possessió d'ocells fringíl·lids per a la cria en captivitat, adreçada a l'activitat tradicional de cant durant l'any 2011, el qual preveu que *“En el termini de sis mesos, a comptar de l'entrada en vigor d'aquest Decret Llei, el departament competent en matèria de medi natural ha de reglamentar la captura en viu, la cria en captivitat, la possessió i l'exhibició pública de les quatre espècies d'ocells fringíl·lids per a activitats tradicionals relacionades amb el cant, així com els seus mètodes de control.”*

Les dades recollides no es faciliten directament per l'ocellaire a l'administració, sinó a través de les societats ocellaires i les entitats representatives (art. 10). Per altra banda, també es tracten dades del titular de l'autorització amb ocasió de l'anellament, mitjançant les fitxes previstes a l'article 17.8 i 9, que també s'han de lliurar a la societat ocellaire i/o entitat representativa.

Cal fer notar que la intervenció d'aquestes entitats, que no formen part de l'administració i per tant no estan emparades per l'habilitació continguda a l'article 6.2 de la LOPD per a les administracions públiques, no està prevista ni al Text refós de la Llei de protecció dels animals, aprovat pel Decret legislatiu 2/2008, de 15 d'abril, ni a l'esmentat Decret Llei, atès que aquest només es refereix a la intervenció de la Federació Catalana de Caça pel que fa a les autoritzacions de l'any 2011 (art. 2).

No es pot considerar en aquests casos que el tractament de les dades per part de les societats ocellaires i les entitats representatives es pugui fonamentar en el consentiment de les persones afectades, perquè en realitat si acudeixen a aquestes entitats no és com a conseqüència d'una decisió lliure sinó arran de la previsió obligatòria establerta en aquesta Ordre. Per això, i en la mesura que aquestes entitats intervindran en el procediment realitzant algunes actuacions per compte de la Direcció General del Medi Natural i Biodiversitat, responsable del fitxer, s'han de considerar com a entitats encarregades del tractament ( art. 3.g) de la LOPD) i caldria que en el seu moment estableixin un acord o conveni, d'acord amb el que estableix l'article 12 de la LOPD i on hi ha de constar, com a mínim:

a) Que l'encarregat del tractament que no tractarà les dades per a una finalitat diferent de la que figuri al contracte o acord d'encàrrec.

b) Que l'encarregat del tractament que tractarà les dades d'acord amb les instruccions del responsable.

c) Que l'encarregat del tractament que no les comunicarà, ni tan sols per a la seva conservació, a altres persones.

d) Les mesures de seguretat que ha d'implementar l'encarregat del tractament.

A banda d'això, convé recollir també en aquest acord o conveni totes aquelles previsions necessàries per a un tractament adequat de la informació, en especial pel que fa a la destrucció de les dades i el destí de les dades un cop s'extingeixi l'encàrrec. Ens remetem sobre això a la Recomanació 1/2010, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, sobre l'encarregat del tractament en la prestació de serveis per compte d'entitats del sector públic de Catalunya, disponible al web d'aquesta Autoritat.

2) En tots dos casos es tracta fonamentalment de dades de caràcter identificatiu ( nom i cognoms, DNI/NIE/Passaport ) però també es recullen altres dades, com ara el número del nucli zoològic o el tipus d'autorització (sol·licitant de primer any o sol·licitant expert) o dades relatives als ocells anellats que es posseeix. Ara bé, cal fer notar que sembla que existeix alguna discordança en l'articulat, atès que mentre a l'article 17.8 del projecte sembla clar que les operacions d'anellament permeten vincular un determinat ocell amb un ocellaire concret, a la redacció de l'article 22 això no queda clar. De la redacció d'aquest article no queda clar si es tracta de la mateixa anella a què es refereix l'article 17.8 o si es tracta d'una altra anella que, combinada amb l'anterior, permetria identificar l'ocellaire posseïdor de l'ocell.

3) La disposició addicional segona del projecte estableix que el registre regulat en aquesta Ordre acordarà amb el Registre de Nuclis Zoològics i amb la resta de registres amb els quals pugui arribar a tenir-hi relació, els mecanismes de col·laboració i cooperació que procedeixin.

Respecte aquesta qüestió, cal recordar que, en virtut del principi de finalitat, les dades es recullen per a una finalitat específica i en principi no es poden destinar a altres activitats que hi resultin incompatibles. Així, d'acord amb l'article 4 LOPD:

“1. Les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut.

2. Les dades de caràcter personal objecte de tractament no es poden utilitzar per a finalitats incompatibles amb aquelles per a les quals les dades hagin estat recollides. No es considera incompatible el tractament posterior d'aquestes dades amb finalitats històriques, estadístiques o científiques.

(...)”

Atesos els termes en què es formula aquesta disposició addicional no sembla que s'ajusti a aquest principi, atès que si bé en principi no es pot descartar que les dades incloses al Registre puguin ser objecte de comunicació a altres registres o viceversa quan es tracti de registres amb

finalitats compatibles, com seria el cas del Registre de nuclis zoològics, l'amplitud de la fórmula emprada ("*resta de registres amb els quals pugui arribar a tenir-hi relació*") no resulta adequada.

#### IV

L'article 20.2 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD), que enumera els apartats que han d'incloure les disposicions de creació, modificació o supressió de fitxers. Ara bé, 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 (en endavant, RLOPD), disposa en el seu article 54.1 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.), si escau, 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).

El fitxer inclòs a l'annex de la disposició s'ajusta a grans trets a aquest contingut, atès que incorpora tots els apartats establerts, tot i que es considera convenient fer algunes consideracions, en relació únicament amb alguns apartats que ho requereixen:

**1.** Pel que fa a la *denominació del fitxer*, si bé la denominació que s'ha establert resulta descriptiva del seu objecte, i per tant seria correcta, es podria valorar la possibilitat d'establir una denominació més breu (per exemple "Autoritzacions per captura i cria de fringíl·lids" o "Autoritzacions fringíl·lids", atès que això facilitaria la identificació del fitxer posteriorment quan s'hagi d'informar sobre la inclusió de dades en aquest fitxer.

**2.** Apartat relatiu a la *finalitat del fitxer i als usos previstos* (articles 20.2.a) LOPD i 54.1.a) RLOPD).

La "finalitat" del fitxer es refereix a l'objectiu pel qual es recull la informació, mentre que els "usos" descriuen els processos concrets en els quals s'utilitzarà aquella informació per tal d'assolir la finalitat o finalitats del fitxer.

Analitzat aquest apartat, sembla que més aviat s'ha invertit el contingut d'aquest dos aspectes, atès que la finalitat del fitxer seria el control d'aquestes activitats, mentre que els usos serien totes aquelles actuacions que duu a terme el Departament a partir d'aquesta informació: atorgament d'autoritzacions, control de l'ús de les autoritzacions, estadístiques, etc.

**3.** Apartat relatiu a les *persones afectades per la recollida de les dades* (articles 20.2.b) LOPD i 54.1.b) RLOPD).

En aquest apartat del fitxer cal concretar les persones o els col·lectius de persones que, de forma directa o indirecta, es puguin veure afectades per la informació recollida en el fitxer.

En el projecte es descriu com a col·lectiu afectat les persones membres de societats ocellaires que capturen, posseeixen o crien ocells fringíl·lids. Ara bé, tenint en compte que, d'acord amb l'art. 14, la inscripció en el registre es duu a terme només a partir de l'atorgament de l'autorització, sembla que caldria referir-se en aquest apartat només aquelles persones que han sol·licitat l'autorització.

Cal fer notar, en qualsevol cas, que el Departament no tractarà només informació de les persones que hagin obtingut l'autorització. Amb independència que en el registre només s'hi inclogui les persones que han obtingut l'autorització el Departament tractarà també informació d'altres persones a les quals s'hagi de denegar l'autorització. En aquest cas no s'inclourà les seves dades al fitxer, però el tractament d'aquesta informació necessita igualment tenir la cobertura d'un fitxer. Per això convé referir-se al col·lectiu afectat com les persones que "sol·liciten" l'autorització a què es refereix aquesta Ordre.

4. Respecte la *procedència de les dades* (article 54.1.b) RLOPD), cal incloure informació de les persones, institucions o òrgans que facilitaran les dades personals que es volen tractar. Per a una adequada comprensió d'aquest apartat, després de l'expressió "*Procedència de les dades*" caldria afegir-hi " : "

5. Apartat relatiu a *l'estructura bàsica del fitxer i descripció dels tipus de dades* (articles 20.2 d) LOPD i 54.1.c) del RLOPD).

En aquest apartat cal fer una descripció detallada de les dades identificatives i, si s'escau, de les dades especialment protegides, així com de les restants categories de dades que hi estan incloses.

En primer lloc, cal fer notar que dins d'aquest apartat (apartat núm. 5 del fitxer) les dades professionals han estat incloses com si es tractés d'un apartat diferent (apartat núm. 6). Per tant, caldria rectificar aquesta qüestió.

A banda d'això, les dades relatives a la societat ocellaire a la qual es pertany, no serien dades identificatives sino dades de circumstàncies socials (o si es tractés d'una associació professional, dades professionals). D'altra banda, el número de nucli zoològic, que s'ha inclòs dins les dades professionals, sí que seria una dada identificativa.

Finalment, cal fer notar dues qüestions en relació amb altra informació que probablement es tractarà i que no figura incorporada dins l'estructura del fitxer:

Per una banda, tal com hem dit, el Departament tractarà informació no només de les persones que obtenen l'autorització, sinó també d'aquelles a les quals se'ls denegui. Essent així, previsiblement una de les informacions que haurà de constar al fitxer serà la relativa a si disposa d'autorització o no i les característiques d'aquesta autorització.

D'altra banda, el control d'aquestes activitats pot comportar d'acord amb l'article 26 de l'Ordre l'aplicació d'un règim sancionador. De ser així, i sempre que no existeixi un altre fitxer que doni cobertura a aquesta qüestió, caldria incorporar també en aquest fitxer la informació relativa als

incompliments, les sancions i les mesures com ara la retirada cautelar o la inhabilitació que es puguin acordar en exercici d'aquestes potestats.

Finalment, recordar que un cop aprovada la creació del fitxer de dades personals, cal sol·licitar la seva inscripció en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

Barcelona, 22 de juny de 2012