

**Dictamen en relació amb la consulta formulada per una Corporació de dret públic sobre el caràcter públic o privat dels seus fitxers, així com sobre el procediment de notificació al Registre de l'Autoritat**

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una Corporació de dret públic (la Corporació) en el que es demana el parer de l'Autoritat sobre el caràcter públic o privat dels seus fitxers, així com sobre el procediment de notificació al Registre de l'Autoritat

Analitzada la consulta, que s'acompanya de cinc annexes que contenen els diferents fitxers de la Corporació, així com les Ordres de creació i regulació de la Corporació, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el dictamen següent:

I

(...)

II

La Corporació, demana el parer d'aquesta Autoritat per tal de conèixer la naturalesa pública o privada dels seus fitxers, així com quin és el procediment a seguir per la notificació dels fitxers al Registre d'aquesta Autoritat.

La Corporació es regeix per la Llei de creació, el decret que la desenvolupa, el seu reglament de règim interior i per la normativa d'aplicació general que li correspongui, en funció de l'àmbit públic o privat, en el que dugui a terme la seva activitat.

III

D'acord amb l'article 5.1.l) del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, 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.”*

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.”*

Per a determinar la naturalesa pública o privada dels fitxers, haurem d'atendre doncs, a la finalitat per a la qual s'hagi creat el fitxer, i verificar si es tracta de l'exercici de funcions administratives, que són, en definitiva, les que poden comportar l'exercici de potestats públiques (art. 2.2 LRJPAC).

*“2.2 Las Entidades de Derecho Público con personalidad jurídica propia vinculadas o dependientes de cualquiera de las Administraciones Públicas tendrán asimismo la consideración de Administración Pública. Estas Entidades sujetarán su actividad a la presente Ley cuando ejerzan potestades administrativas, sometiéndose en el resto de su actividad a lo que dispongan sus normas de creación.”*

En conseqüència, i atès el que disposa l'article 5.1.m) del RLOPD, només els fitxers que es creïn per al compliment d'alguna d'aquestes finalitats, podran tenir la consideració de fitxer de titularitat pública.

En l'escrit de consulta s'adjunten annexes una relació dels fitxers que es creen i que la Corporació considera de naturalesa pública: **“Gestió jurídica”, “Inspeccions i auditories”, “Registre d'entrada i sortida”, “Registre d'operadors”, “Taxes”,** i dels fitxers que la Corporació considera de naturalesa privada: **“Comptabilitat”, “Correu electrònic”, “Personal”, i “Web”,** fitxers sobre els quals es demana que es determini la seva naturalesa pública o privada per part d'aquesta Autoritat.

Així, es pot deduir en els fitxers **“Inspeccions i auditories”, “Registre d'entrada i sortida”, “Registre d'operadors”, “Taxes”,** que la finalitat exposada en l'annex pel qual es creen els mateixos, com ara verificació del compliment de les normes tècniques i realització de les auditories de certificació prèvies a la inscripció en el registre de la Corporació, gestió del registre d'entrades i sortides de la Corporació, així com cobrament de taxes per a la certificació dels operadors de la Corporació i els ingressos de les subvencions del cost de la certificació, es correspondrien amb les funcions públiques que per llei té atribuïdes la Corporació i per tant, aquests fitxers es consideren fitxers de titularitat pública.

Pel que fa als fitxers **“Comptabilitat”, “Correu electrònic”, “Personal”, i “Web”,** quina naturalesa sembla que, d'entrada hauria de qualificar-se com de titularitat privada, en la mesura que totes les funcions atribuïdes a la Corporació siguin funcions públiques, també hauran de ser qualificats com a públics, atès que estarien exclusivament al servei de l'exercici de les potestats públiques que li són atribuïdes per llei.

Cal concloure doncs que, en ésser totes les funcions que té atribuïdes de la Corporació d'acord amb la normativa exposada, funcions de caràcter públic, els fitxers que crea la Corporació i que s'adjunten com annex en l'escrit de consulta, seran considerats fitxers de naturalesa pública.

En relació amb el fitxer “**Gestió jurídica**”, que la Corporació ha qualificat com a públic, caldria analitzar la finalitat exposada en el fitxer. El fitxer apunta dues finalitats diferents, la gestió de procediments sancionadors i el cobrament d’impagats. Convindria que la Corporació concretés més la finalitat per poder valorar si el cobrament d’impagats seria una finalitat compatible amb la de gestió de procediments sancionadors, i si en conseqüència, convindria que es crees un fitxer per cada finalitat. També escau recomanar una valoració per part de la Corporació de la denominació del fitxer atès que no semblaria molt ajustada a les finalitats descrites.

En la Recomanació 1/2011, sobre la creació, modificació i supressió de fitxers de dades de caràcter personal de titularitat pública, es recomana que la denominació del fitxer sigui breu però alhora descriptiva de la seva finalitat principal, així com que en els casos en que un fitxer tingui diverses finalitats, aquestes haurien de ser compatibles. En aquest cas, de la denominació “gestió jurídica” no es pot deduir fàcilment que serà el fitxer encarregat dels procediments sancionadors, i per tant, tampoc el caràcter públic del mateix. Convindria per tant, modificar la denominació del fitxer o crear-ne un d’específic per als procediments sancionadors.

#### IV

La Corporació, també sol·licita, com ja s’ha exposat, que l’Autoritat determini el procediment i la forma que s’ha de seguir per inscriure els fitxers de titularitat pública al Registre de la mateixa.

De conformitat amb l’article 156.c) de l’Estatut d’Autonomia de Catalunya, 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 corporacions de dret públic de Catalunya que exerceixin les seves funcions exclusivament a l’àmbit territorial de Catalunya.

Així mateix, l’article 3.i) de la Llei 32/2010, de l’1 d’octubre, de l’Autoritat Catalana de Protecció de Dades, estableix que l’àmbit d’actuació de l’Autoritat comprèn, entre d’altres, els fitxers i els tractaments que duen a terme les corporacions de dret públic que compleixen llurs funcions exclusivament en l’àmbit territorial de Catalunya als efectes del que estableix aquesta llei.

Així doncs, i amb independència de la naturalesa pública o privada dels fitxers de la Corporació, el control i la inscripció dels seus fitxers correspon a l’Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

Pel què fa a la forma de creació dels fitxers públics, cal assenyalar que el RLOPD, en el seu article 52, estableix que la creació, modificació o supressió dels fitxers de titularitat pública es pot fer per mitjà d’una disposició de caràcter general o un acord publicats en el Butlletí Oficial de l’Estat o en el diari oficial corresponent. Aquest precepte pretén, precisament, flexibilitzar el règim establert per l’article 20 de la LOPD per aquelles administracions, òrgans o institucions que no tenen atribuïda la potestat reglamentària en sentit propi, com és el cas dels Consorcis. En aquests casos, el criteri mantingut per l’Autoritat ha estat que la creació, modificació i supressió dels fitxers es pot dur a terme per acord o resolució dels seus màxims òrgans decisoris, com podria doncs ser una resolució de la Corporació.

Un cop aprovat el fitxer i publicat al DOGC, d'acord amb el que estableix l'art. 20 LOPD, d'acord amb la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD) (art. 26) i el RLOPD (art. 55.3) els fitxers s'hauran de notificar a l'autoritat de protecció de dades corresponent, en aquest cas l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per tal que els inscriuï al Registre de Protecció de Dades.

D'altra banda cal recordar, en relació amb el procediment per a dur a terme la creació de fitxers, que aquesta Autoritat va emetre una Recomanació en relació amb la creació de fitxers de dades personals, concretament 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 disponible al web de l'Autoritat, [www.apd.cat](http://www.apd.cat), i que estableix detalladament els passos a seguir per a la creació i posterior notificació de fitxers al Registre d'aquesta Autoritat.

Pel que fa a la forma d'aprovació i notificació dels fitxers de titularitat privada, si la Corporació en disposés, convé recordar que, pel que fa als fitxers de titularitat privada, la normativa de protecció de dades no requereix una determinada forma per a la seva creació. Tant la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD) (art. 26) com el RLOPD (art. 55.3) només estableixen l'obligació de notificar els fitxers de dades personals de titularitat privada a l'autoritat de protecció de dades corresponent, en aquest cas l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

## **Conclusions**

Els fitxers que vol crear la Corporació i que s'adjunten com annex en l'escrit de la present consulta, seran considerats fitxers de naturalesa pública, en ésser totes les funcions que té atribuïdes la Corporació d'acord amb la normativa exposada, funcions de caràcter públic.

L'aprovació d'aquests fitxers es pot dur a terme a través d'un acord de la Corporació, que posteriorment ha de ser publicat al DOGC i notificat a aquesta Autoritat per a la seva inscripció al registre de Protecció de Dades de Catalunya.

Barcelona, 24 de gener de 2013