

**Dictamen en relació amb la consulta formulada per un Col·legi professional sobre la inscripció dels fitxers de dades de caràcter personal d'una Fundació Privada**

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'un col·legi professional en què es demana que l'Autoritat emeti un dictamen per valorar si la inscripció dels fitxers de dades de caràcter personal d'una fundació de la qual n'és "propietari" el Col·legi, correspon a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades o si han de ser inscrits en el registre de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.

Analitzada la consulta, que s'acompanya de dels Estatuts de la Fundació, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el següent dictamen:

I

(...)

II

L'article 156 de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya (EAC) estableix les competències de la Generalitat de Catalunya en matèria de protecció de dades. D'acord amb aquest article correspon a la Generalitat la competència respecte a:

*"a) La inscripció i el control dels fitxers o els tractaments de dades de caràcter personal creats o gestionats per les institucions públiques de Catalunya, l'Administració de la Generalitat, les administracions locals de Catalunya, les entitats autònomes i les altres entitats de dret públic o privat que depenen de les administracions autonòmica o locals o que presten serveis o aconsegueixen activitats per compte propi per mitjà de qualsevol forma de gestió directa o indirecta, i les universitats que integren el sistema universitari català.*

*b) La inscripció i el control dels fitxers o els tractaments de dades de caràcter personal privats creats o gestionats per persones físiques o jurídiques per a l'exercici de les funcions públiques amb relació a matèries que són competència de la Generalitat o dels ens locals de Catalunya, si el tractament s'efectua a Catalunya.*

*c) La inscripció i el control dels fitxers i els tractaments de dades que creïn o gestionin les corporacions de dret públic que exerceixin llurs funcions exclusivament en l'àmbit territorial de Catalunya."*

En aquest mateix sentit, l'article 3 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (en endavant APDCAT) disposa que l'àmbit d'actuació de l'Autoritat comprèn els fitxers i els tractaments que duen a terme:

- a) *Les institucions públiques*
- b) *L'Administració de la Generalitat*
- c) *Els ens locals*
- d) *Les entitats autònomes, els consorcis i les altres entitats de dret públic vinculades a l'Administració de la Generalitat o als ens locals, o que en depenen.*
- e) *Les entitats de dret privat que compleixin, com a mínim, un dels tres requisits següents amb relació a la Generalitat, als ens locals o als ens que en depenen:*  
*Primer. Que llur capital pertanyi majoritàriament als dits ens públics.*  
*Segon. Que llurs ingressos pressupostaris provinguin majoritàriament dels dits ens públics.*  
*Tercer. Que en llurs òrgans directius els membres designats pels dits ens públics siguin majoria.*
- f) *Les altres entitats de dret privat que presten serveis públics per mitjà de qualsevol forma de gestió directa o indirecta, si es tracta de fitxers i tractaments vinculats a la prestació d'aquests serveis.*
- g) *Les universitats públiques i privades que integren el sistema universitari català, i els ens que en depenen.*
- h) *Les persones físiques o jurídiques que compleixen funcions públiques amb relació a matèries que són competència de la Generalitat o els ens locals, si es tracta de fitxers o tractaments destinats a l'exercici d'aquestes funcions i el tractament es duu a terme a Catalunya.*
- i) *Les corporacions de dret públic que compleixen llurs funcions exclusivament en l'àmbit territorial de Catalunya als efectes del que estableix aquesta llei.*

### III

L'article 35 de la Llei 7/2006, de 31 de maig, de l'exercici de les professions titulades i dels col·legis professionals, estableix que els col·legis professionals són corporacions de dret públic que gestionen els interessos públics vinculats a l'exercici d'una professió determinada i vehiculen la participació dels col·legiats en l'administració d'aquests interessos.

A la vista del que hem exposat, i tenint en compte l'àmbit territorial d'actuació del col·legi, no hi ha cap dubte sobre el fet que la inscripció dels fitxers del Col·legi s'ha de dur a terme al Registre de Protecció de Dades de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (art. 3.i) de la Llei 32/2010).

Ara bé, el que es planteja en la consulta no és la inscripció dels fitxers del Col·legi sinó d'una fundació privada "el propietari" de la qual és el Col·legi.

A la vista del que consta als Estatuts aportats, el col·legi és l'entitat fundadora (art. 3) que va dur a terme la dotació inicial de la Fundació, i designa els membres del Patronat de la Fundació (art. 8). Aplicant els criteris establerts a l'apartat 3.d) de la Llei 32/2010 es podria afirmar doncs que hi ha una relació de dependència de la Fundació respecte del col·legi, tant pel que fa a la dotació inicial com pel que fa a la designació dels membres del seu òrgan de govern.

Certament, a la vista de la redacció de la lletra i) de l'article 3 de la Llei 32/2010, poden plantejar-se dubtes sobre la inclusió d'aquesta fundació a l'àmbit d'actuació de l'APDCAT, atès que aquesta lletra es refereix exclusivament a les corporacions de dret públic, en aquest cas el Col·legi, però no als ens que en depenen, a diferència de les lletres e) i g) que sí que es refereixen expressament als ens que depenen de la Generalitat, dels ens locals o de les universitats catalanes.

Ara bé, més enllà d'una interpretació literal basada en criteris estrictament formals, en concret la personalitat jurídica diferenciada de l'ens, ha de prevaldre una interpretació material i finalista que tingui en compte la voluntat de la llei que totes les activitats que duguin a terme els col·legis professionals de Catalunya, independentment que formin part de les seves funcions públiques o de les seves activitats privades, quedin dins l'àmbit d'actuació de l'APDCAT (art. 156.c) EAC i 3.i) de la Llei 32/2010). I això hauria de ser així amb independència que el Col·legi, per tal d'assolir alguna de les funcions que té encomanades, hagi optat per fer-ho a través d'un ens, en aquest cas una fundació, amb personalitat jurídica diferenciada.

De fet, aquesta decisió organitzativa, pot canviar en el temps, de manera que si es dona alguna de les causes d'extinció de la fundació (art. 30 dels estatuts) el Col·legi pot optar per seguir duent a terme aquestes activitats directament o a través d'una altra forma de gestió, sense que això hagi de suposar un canvi en la determinació de l'autoritat de control competent en cada cas.

Tot això sens perjudici que, un cop duta a terme la inscripció, l'APDCAT en donarà trasllat a l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, als efectes que també s'inscriguin en el Registro General de Protección de Datos d'aquella Agència (art. 53.3 del Reglament de desplegament de la LOPD, aprovat pel Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre).

D'acord amb les consideracions fetes en aquests fonaments jurídics en relació amb la consulta plantejada, es fan les següents,

## **Conclusions**

Els fitxers de la Fundació s'han de notificar al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, per tal que, si escau, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades dugui a terme la seva inscripció.

Barcelona, 17 de juliol de 2013